

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ  
ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»  
Институт права

---

(наименование института полностью)

Кафедра «Предпринимательское и трудовое право»  
(наименование)

40.04.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки)

Правовое обеспечение предпринимательской деятельности  
(направленность (профиль))

## **ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ)**

на тему «Особенности защиты прав и интересов предпринимателей в  
Российской Федерации»

Обучающийся

Ю.М. Виноградова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный  
руководитель

К.пед.н., доцент, О.А. Воробьева

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2022

## Оглавление

Введение.....	3
Глава 1 Правовой механизм защиты прав участников предпринимательства в России.....	8
1.1 Понятия, признаки предпринимательской деятельности, способы и механизм защиты прав участников предпринимательской деятельности .....	8
1.2 Правовые основы защиты прав участников предпринимательской деятельности.....	14
1.3 Защита прав предпринимателей при государственном контроле...	20
Глава 2 Формы судебной защиты прав участников предпринимательства....	29
2.1 Защита прав участников предпринимательской деятельности в суде общей юрисдикции .....	29
2.2 Защита прав участников предпринимательской деятельности в арбитражном суде .....	36
2.3 Защита прав участников предпринимательской деятельности в Конституционном суде.....	46
Глава 3 Формы внесудебной защиты прав предпринимателей, способы улучшения защиты прав и интересов участников предпринимательской деятельности.....	51
3.1 Нотариальная и досудебная защита интересов участников предпринимательской деятельности.....	51
3.2 Защита прав участников предпринимательской деятельности в третейских судах .....	57
3.3 Проблемы и пути улучшения защиты интересов участников предпринимательской деятельности в Российской Федерации.....	62
Заключение .....	71
Список используемой литературы и используемых источников.....	75

## **Введение**

Тема исследования – «Особенности защиты прав и интересов предпринимателей в Российской Федерации».

Интерес и актуальность данной работы основывается на все стороннем изучение правовых вопросов в 21 веке.

Актуальность выбранной темы исследования заключается в стремительном развитии предпринимательства в современном мире. Россия входит в систему рыночной экономики и участвует в большом количестве правоотношений, из чего вытекает вопрос о грамотной защите прав и законных интересов предпринимателей. Но в России отсутствует Единый федеральный закон, который регулирует деятельность предпринимателей. Вся деятельность предпринимателя в России, начиная с момента регистрации и заканчивая прекращением его деятельности, указана в различных нормативных актах.

Анализируя литературу и нормативно-правовые акты можно прийти к выводу об изменении и усовершенствования законодательства в отношении правовой защиты предпринимательства в Российской Федерации, что является в свою очередь решением установленной проблемы.

Объектом проводимого исследования являются правоотношения, возникающие непосредственно в момент осуществления правовой защиты прав предпринимательства в Российской Федерации.

Предметом проводимого исследования является анализ механизма защиты прав предпринимательства.

Цель исследования состоит в разработке проблем, которые связаны с использованием методов защиты прав и законных интересов предпринимательства в Российской Федерации.

Задачи исследования:

- исследовать понятия и признаки предпринимательства, способы и механизм защиты прав участников малого бизнеса;

- проанализировать правовые основы защиты прав участников предпринимательской деятельности;
- исследовать защиту прав предпринимателей при государственном контроле;
- проанализировать формы и особенности судебной защиты прав предпринимательства;
- проанализировать формы особенности внесудебной защиты предпринимательства;
- раскрыть проблемы и пути улучшения защиты интересов предпринимательства в Российской Федерации.

Методология исследования состоит из работ ученых и научного познания.

В данной работе были применены общенаучные методы системного анализа, обобщение нормативного подхода к рассмотрению исследуемых проблем.

Нормативно-правовая основа данного исследования состоит из: Конституции Российской Федерации и Гражданского кодекса Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о предпринимательстве и других нормативных правовых актов.

Теоретической основой исследования послужили труды ученых таких как: В.С. Анохин, В.В. Антонов, Н.А. Антонова, В.С. Каменков, Г.Б. Мирзоев и других.

Практическая значимость исследования определяется направленностью на решение значимых проблем правового регулирования общественных отношений в сфере защиты прав и законных интересов предпринимательства.

Научная новизна исследования заключается в:

- анализе нормативно-правовых актов в последней редакции;
- всесторонний подход к исследованию проблем в защите прав и законных интересов предпринимательства.

На защиту выносятся:

1. Правовой механизм защиты прав участников предпринимательства в России. В данном вопросе дается определение понятия «предпринимательство» или «предпринимательская деятельность» - это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке. Так же из данного понятия вытекают 5 признаков предпринимательства:

-предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью. То есть у предпринимателя есть собственное имущество и возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности;

-предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Предпринимательский риск - мощный стимул к успешной работе; уменьшения убытков можно достичь путем заключения договора страхования предпринимательского риска, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов;

-предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли;

-прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг;

-предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Также в данном вопросе обобщаю перечень главных нормативно-правовых актов, которые регламентируют деятельность предпринимательства. При анализе выявляю, что даже в 21 веке способы защиты несовершенны и нуждаются в доработке.

2. Формы судебной защиты прав участников предпринимательства. В этом разделе анализирую судебную защиту, выделяю 3 суда, которые предоставляют судебную защиту:

- Конституционный Суд РФ. В данный суд предприниматель имеет право обратиться в случае оспаривания не конституционности актов органов государственной власти, актов органов местного самоуправления, с жалобой на нарушение его конституционных прав;

- Арбитражные суды. В данном суде можно решить такие разногласия, как например, между гражданами-предпринимателями, и предпринимателем и юридическими лицами;

- Суды общей юрисдикции. В представленный суд предприниматель имеет право обращаться в случаях нотариальных действий и их отказе, восстановления прав по потерянным ценным бумагам и объединения некоторого количества исков в один, а несколько исков из них относятся к суду общей юрисдикции.

Так же подробно рассматриваю этапы судебного процесса, изучаю все действия, необходимые малому бизнесу для представления своих интересов. Прихожу к выводу, что правильно составленные документы, в полном объеме собранная доказательная база и верно подобранные статьи законов являются важнейшими пунктами для защиты интересов, что в дальнейшем приведет к положительному результату в судебном процессе.

3. Формы внесудебной защиты прав предпринимателей, способы улучшения защиты прав и интересов участников предпринимательской деятельности. Рассмотрела несколько видов внесудебной формы защиты, к ним относятся: нотариальная, претензионная процедура и обращение в Третейский суд.

- Досудебный порядок защиты. Это порядок, когда предприниматели пытаются решить свои возникшие разногласия без обращения в суд, то есть мирным путем;

- Нотариальная защита. С помощью такой защиты закрепляются сделки с помощью удостоверения копий документов. Данную защиту осуществляет нотариус;

- Третейский суд. В этом суде разбираются разногласия между гражданскими правоотношениями. Обращения предпринимателя в данный суд происходят при наличии в договоре специальной третейской оговорки.

Выявлены проблемы, которые возникают при защите прав и проанализированы способы улучшения защиты участников малого бизнеса. Это один из самых интересных моментов в исследовании данной работы, так как, по моему мнению, законодательство о защите прав участников предпринимательства в России является не совершенным и не доработанным. Нормативные акты правового регулирования принимаются, реализуются без систематического учета, находящиеся в Конституции РФ, принципов регулирования предпринимательской деятельности, без анализа и оценки последствий их воздействия на состояние и развитие предпринимательских отношений.

Обобщая все вышесказанное, можно сделать вывод, что основными особенностями защиты прав предпринимателей в России являются:

-защита прав предпринимателей осуществляется как в досудебном так и в судебном порядке;

-предприниматели, руководствуясь положениями ФЗ №294, могут эффективно отстаивать свои права перед органами контроля и надзора;

-помощь бизнесу призваны оказать уполномоченные по правам предпринимателей в центральном аппарате этой структуры и в регионах.

Структура магистерской диссертации. Работа состоит из введения, трех глав, заключения, содержит список используемой литературы и используемых источников. Основной текст работы изложен на 81 странице.

## **Глава 1 Правовой механизм защиты прав участников предпринимательства в России**

### **1.1 Понятия, признаки предпринимательской деятельности, способы и механизм защиты прав участников предпринимательской деятельности**

Предпринимательство в России возникло в начале 90-х годов, что является, значительно, поздним сроком в сравнении с зарубежными странами, когда о защите, не выходящей за рамки правового аспекта, речь и не шла. Хотя само понятие «предпринимательство» имеет более зрелый возраст. В СССР предпринимательской деятельности не было, так как она была запрещена, но с падением «железного занавеса» предпринимательство было введено законом. Большая часть участников предпринимательства в России относятся к малому и среднему бизнесу [20, с. 52]. «Предпринимательский сектор, как показывает накопленный опыт, является важнейшим фактором регионального развития»[68].

«Предпринимательство или другими словами предпринимательская деятельность – самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено законом»[16].

В США, в отличие от Российского государства, «концепция предпринимательства была впервые создана в 1700-х годах, и с тех пор значение изменилось. Многие просто приравнивают это к началу своего дела. Большинство экономистов считают, что дело не только в этом. Для некоторых экономистов предприниматель - это тот, кто готов нести риск нового предприятия, если есть значительный шанс на прибыль. Другие



подчеркивают роль предпринимателя как новатор, продающий свои инновации. Третьи экономисты говорят, что предприниматели развивают новые товары или процессы, которые требуются рынку и в настоящее время не поставляются. В развивающемся мире успешный малый бизнес является основным двигателем создания рабочих мест, роста доходов и сокращения бедности» [71].

Кандидат наук Чжан Вэй в своей диссертации пишет, что «Предпринимательство» - это вопрос предвидения и готовности идти на риск. В частности, риск, на который готовы пойти предприниматели, не является вероятностный риск, а скорее неопределенность в кантовском смысле, распределение которого вообще неизвестно [69].

«В России на данный момент индивидуальное предпринимательство является востребованной формой предпринимательства» [34].

«В Российской Федерации на сегодняшний день зарегистрировано около 3 миллионов индивидуальных предпринимателей (далее по тексту – ИП), то есть больше половины от всех субъектов малого и среднего предпринимательства (53%), число которых составляет более 5 миллионов человек» [10, с. 105].

«Используется в предпринимательстве имущество, нематериальные активы, труд, как самого предпринимателя, так и привлеченные со стороны. Нет гарантий, что затраченные средства окупятся, что произведенное будет продано с прибылью. С этим связан риск потерь всего или части имущества» [70].

В своих работах В.В. Семенов пишет, что понятием «имущество» в его конституционно-правовом смысле охватываются, в частности, вещные права и права требования, в том числе принадлежащие кредиторам [13, с. 30]. Такой подход содержится в Постановлении Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. по делу о проверке конституционности п. 2 и 3 ч. 1 ст. 11 Закона Российской Федерации от 24 июня 1993 г. «О федеральных органах налоговой полиции» и корреспондирует с толкованием этого понятия

Европейским судом по правам человека, которое лежит в основе применения им ст. 1 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод» [15].

Из термина «предпринимательская деятельность» вытекают 5 признаков, которые можно рассмотреть подробнее для лучшего понимания:

«-предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью.

Условно можно выделить имущественную и организационную самостоятельность предпринимателя. Имущественная самостоятельность определяется наличием у предпринимателя обособленного собственного имущества как экономической базы деятельности. Наиболее велика самостоятельность собственника имущества. И наконец, принадлежность имущества на праве оперативного управления дает наименьший простор для проявления предпринимательской инициативы.

Организационная самостоятельность - это возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности, начиная от принятия решения о занятии такой деятельностью, выбора ее вида, организационно-правовой формы осуществления, круга учредителей;

-предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Рисковый характер предпринимательства коренным образом отличает его от хозяйственной деятельности периода административно-плановой экономики, допускавшей существование заведомо убыточных предприятий, которые при плохих результатах хозяйствования могли обратиться за поддержкой к государству.

Предпринимательский риск - мощный стимул к успешной работе; уменьшения убытков можно достичь путем заключения договора страхования предпринимательского риска, то есть риска убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами или изменения условий этой деятельности по не зависящим от

предпринимателя обстоятельствам, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов;

-предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли, являясь основной целью предпринимателя, придает его деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже в том случае, если в результате получена не прибыль, а убыток. Вместе с тем, если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя назвать предпринимательской, она не носит коммерческого характера;

-в соответствии с легальным определением предпринимательской деятельности прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Данный признак, как представляется, сформулирован весьма неудачно. Дело в том, что предпринимательская деятельность многогранна и в рыночной экономике ее направления никак не могут быть представлены закрытым перечнем;

-наконец, как сказано в ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» [16]. Буквальное толкование законодательной нормы приводит к выводу, что, если деятельность осуществляется лицами незарегистрированными, она не является предпринимательской. Такой вывод представляется неверным [25]. Действительно, как же в таком случае применять ст. 171 «Незаконное предпринимательство» УК РФ, ст. 14.1 «Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии)» КоАП РФ, как взыскивать в судебном порядке доходы, полученные от такой деятельности, в доход бюджета? Несовершенство юридической техники приводит к необходимости применения других способов толкования данной нормы: систематического, логического. Такой признак предпринимательской деятельности, как

осуществление ее лицами, зарегистрированными в установленном порядке, - формальный признак, т.е. признак, легализующий эту деятельность, придающий ей законный статус. Его отсутствие не приводит к утрате деятельностью качества предпринимательской, однако делает ее незаконной» [11, с. 61].

«Защита прав участников малого бизнеса – это очень сложный, важный и трудоемкий юридический процесс. Под данным понятием используют совокупность нормативных механизмов» [32]. Механизм защиты права участников предпринимательства – это осуществление способов защиты. Различают два вида механизма защиты предпринимательства:

«Первый вариант – это внесудебная форма, к этой форме относятся споры, решение которых происходит без вмешательства суда. К данной форме относятся:

- Досудебный порядок защиты. Это порядок, когда предприниматели пытаются решить свои возникшие разногласия без обращения в суд, то есть мирным путем;

- Нотариальная защита. При такой защите закрепляются сделки с помощью удостоверении копии документов. Данную защиту осуществляет нотариус;

- Третейский суд. В этом суде разбираются разногласия между гражданскими правоотношениями. Обращения предпринимателя в данный суд происходят при наличии в договоре специальной третейской оговорки. » [12].

Второй вариант – это судебная форма, к этой форме предприниматель может обратиться, если нарушаются его права. Данная форма может проходить в трех инстанциях:

- Конституционный Суд РФ. В данный суд предприниматель имеет право обратиться в случаи оспаривания не конституционности актов государственных и местных органов, с жалобой на нарушение его конституционных прав;

- Арбитражные суды. В нем можно решить такие разногласия, как, например, между гражданами-предпринимателями, и предпринимателем и юридическими лицами (п.13 Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 01 июля 1996 г. № 6/8). «Дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов рассматривает Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации»;

- Суды общей юрисдикции. В представленный суд предприниматель имеет полное право обращаться в случаях нотариальных действий и их отказе, восстановления прав по потерянными ценным бумагам и объединения некоторого количества исков в один, а несколько исков из них относятся к суду общей юрисдикции. [18].

По данным научных источников, защита права, которое было нарушено, рассматривается в виде «механизма» [39]. Данное понятие впервые использовал в своих работах А.Н. Кожухарь. В научной работе Бутнев под механизмом защиты «понимает взятую в единстве систему правовых средств, при помощи которых обеспечивается восстановление нарушенных субъективных прав, защита охраняемых законом интересов, разрешение правовых споров и устранение иных препятствий в реализации субъективных прав».

Изучение проблемы о несовершенстве государственного механизма правовой защиты прав участников в предпринимательской деятельности волнует множество ученых. Ими написаны различная литература, научные статьи, где они проводят анализ данной проблемы. К таким авторам научных трудов относятся В.С. Анохин, В.В. Антонов, Н.А. Антонова В.К., В.С. Андреев [1], Каменков, Г.Б. Мирзоев, А.С. Тагиев. Они в своих работах склонялись, что в России имеет место быть не защищенность бизнеса, юридическая защита предпринимательской деятельности несовершенна, не до конца разработана правовая основа защиты прав предпринимателей.

Делая вывод по первому параграфу, можно выявить, что защита прав участников предпринимательской деятельности является одним из очень важных аспектов, закрепленных в законодательстве нашей страны, и изучается многими учеными. Защита предпринимателей – это различные мероприятия по восстановлению и сохранению прав среднего и малого бизнеса.

## **1.2 Правовые основы защиты прав участников предпринимательской деятельности**

Предпринимательство в Российской Федерации основывается на нормативно-правовые акты:

- Конституция РФ;
- федеральные кодексы РФ;
- федеральные законы;
- подзаконные акты;
- нормативно-правовые акты субъектов РФ;
- муниципальные правовые акты.

Может быть нарушено большое количество прав участников предпринимательства, в связи с тем, что они являются участниками множества правоотношений в различных ситуациях, вследствие чего, необходимо грамотно подходить к процессу защиты прав и интересов участников в предпринимательской деятельности.

Баланс и развитие российской экономики зависят от эффективности защиты интересов, на которые влияют фактические обстоятельства, повлекшие нарушение прав и интересов участников предпринимательской деятельности. «Предметом правовой защиты предпринимателей являются оспариваемые или нарушенные права и интересы лиц» [27]. Защита участников предпринимательства – является важной функцией российского государства. От вида нарушения права защита делится на:

-защиту при нарушении договорного обязательства. К ней относятся способы защиты – «возмещение убытков», ст. 15 ГК РФ [16], «взыскание неустойки» – ст. 330 ГК РФ [18], «взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами» – ст. 395 ГК РФ [18], а также такие способы защиты, как «признание оспоримой сделки недействительной» – параграф 2 глава 9 ГК РФ [18], «требование об исполнении обязанности» – статья 396 ГК РФ [18], и изменение, расторжение договора – глава 29 ГК РФ.;

-защиту собственности или другого вещного права участника предпринимательства. В данной защите применяются способы: «истребование имущества из чужого незаконного владения» – ст. 301 ГК РФ [17], «требование устранения нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения» – статья 304 ГК РФ, требование о признании права – статья 12 ГК РФ, «требование об установлении сервитута» – ст. 274 ГК РФ [17], требование об освобождении имущества от наложенного ареста – статья 119 ФЗ от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», «самовольная постройка» – ст. 222 ГК РФ [18];

Местные органы исполнительной власти часто нарушают положения ст. 222 ГК РФ при точном указании критериев «самовольной постройки» и в дальнейшем принятии решения о сносе объекта. При этом очень часто ими также игнорируется факт наличия свидетельства о праве собственности у участников предпринимательской деятельности, а также принятые решения судов, согласно которым объекты не признаются самовольными постройками.

-защиту при нанесении вреда, не относящегося к исполнению договорного обязательства. В таком случае защита производится, согласно главы 59 ГК РФ, которая излагает основания и условия возложения деликтной ответственности [16];

-защиту исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, это все

прописано в четвертой части Гражданского Кодекса РФ в ст. 1250, 1252, 1301, 1515 ГК РФ;

Так, например анализ судебной практики показывает, что суммы компенсации, предъявляемые к нарушителям прав на произведение, это статья 1301 ГК РФ, излишне высоки, кроме того, у правообладателей отсутствует обязанность по обоснованию их размера. «При помощи ст. 1301 ГК РФ правообладатель имеет право требовать от нарушителя исключительного права на произведение вместо возмещения убытков выплаты, компенсации в размере от 10 тыс. до 5 млн. руб. Следовательно, с участников предпринимательской деятельности взыскиваются суммы, в несколько десятков или сотен раз превышающие стоимость контрафактного товара, явно несоразмерные допущенному нарушению и во много раз превышающие размер причиненных правообладателю убытков» [2].

-защиту нематериальных благ участников предпринимательской деятельности. К таким благам относится деловая репутация, защита которой прописана в статье 152 ГК РФ [18].

Не доработанные вопросы по защите прав предпринимателей являются вопросы в отношении уголовного преследования участников предпринимательской деятельности в Российском государстве. В 2020 году обращения на имя Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, составили 32%, из которых были обращения, связанные с необоснованным уголовным преследованием. Анализируя статистику за 2018 по 2020 гг. просматривается динамика увеличения доли участников предпринимательства, считавшие, что в России нет должного законодательства для защиты бизнеса от необоснованного уголовного преследования, составило: в 2018 г. — 70,5 %, в 2019 г. — 70,7 %, в 2020 г. — 71,1 %. Вследствие этого, растет доля участников предпринимательской деятельности в России, которые не доверяют правоохранительным органам [23]. К такому примеру можно отнести следующее: неопределенность параметров отнесения действий к



деятельности, направленной на получение дохода, в ряде случаев неоднозначность необходимости приобретения лицензии (разрешения), приводят к незаконному возбуждению уголовных дел по ст. 171 УК РФ [19].  
Например:

«- Согласно определению Верховного Суда Российской Федерации от 06.03.2018 № 308-КГ17-14457 по делу № А53-18839/2016, направленность действий гражданина на систематическое получение прибыли состоит в активных действиях — вовлечении соответствующих ресурсов (оборудования, рабочей силы, технологии, сырья, материалов, энергии, информационных ресурсов), нацеленности произведенных затрат на получение положительного финансового результата» [50].

«- В письмах Минфина России от 07.11.2006 № 03-01-11/4/82 [46] и ФНС России от 08.02.2013 № ЕД-3-3/412@ дается разъяснение, что о наличии в действиях гражданина признаков предпринимательской деятельности могут свидетельствовать, в частности, следующие факты:

- изготовление или приобретение имущества с целью последующего извлечения прибыли от его использования или реализации;
- хозяйственный учет операций, связанных с осуществлением сделок;
- взаимосвязанность всех совершаемых гражданином в определенный период времени сделок;
- устойчивые связи с продавцами, покупателями, прочими контрагентами» [45].

В 2021г. и в течение нескольких лет участников предпринимательства ждут большие изменения в законодательной сфере по поддержке и защите, в связи с изменениями рынка на фоне пандемии коронавируса, так как ожидается массовое закрытие малых участников предпринимательской деятельности, следовательно, защита предпринимательства – является главной и важной задачей, российского государства.

Все права и интересы участников предпринимательской деятельности закреплены законами и гарантируются нормами гражданского материального

права. В право на предпринимательскую деятельность входит возможность защиты от неправомерных действий других участников предпринимательской деятельности и со стороны государственных органов.

От нарушения имущественных прав предпринимателя государственными и местными органами власти несет конституционную основу. Согласно ст. 19 и 123 УПК РФ всем предоставляется возможность в суде обжаловать решения, действия или бездействие государственных и местных органов, должностных и служебных лиц.

«Защита прав и законных интересов участников предпринимательской деятельности производится при помощи: гражданского, административного, уголовного, трудового кодекса» [53].

Нормы, которые регламентируют порядок защиты прав участников предпринимательской деятельности, содержатся в следующих правовых актах:

- Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 г. № 95 –ФЗ. Регулирует вопросы в отношении правосудия в сфере предпринимательской и экономической деятельности;

-ФКЗ от 28.04.1995г. № 1 –ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» регламентирует деятельность арбитражных судов в России;

-ФЗ от 24.07.2002г. № 102 –Федеральный Закон «О третейских судах в Российской Федерации» регламентирует деятельность третейских судов, расположенных в Российской Федерации.

Если рассматривать гражданско-правовые средства защиты прав, то необходимо обратить свое внимание на статью 6 ГК РФ, которая охватывает правоотношения участников предпринимательской деятельности.

Как я считаю, одним из важных вопросов является отнесение к средствам гражданско-правовой защиты выплаты страхового возмещения. По моему мнению, необходимо разделить гражданско-правовую защиту и защиту с помощью трудового права имущественных прав предпринимателей.

Усечение прав и интересов предпринимателей могут осуществляться федеральным законом и в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, безопасности, согласно положений ст. 55, 56, 74 Конституции РФ и ст. 1 ГК РФ.

«В настоящее время все большее внимание государства акцентировано на таких экономически и общественно-значимых вопросах, как свобода предпринимательства и ее расширение, а также совершенствование мер защиты прав предпринимателей. Это проявляется на различных уровнях, к примеру, конституционный уровень провозглашает право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В узком смысле конституционная защита прав понимается как вид процессуальной деятельности, в широком смысле — как конституционная обязанность государства, систематическая деятельность правозащитных структур. Последнее составляет существо и предназначение деятельности Конституционного Суда РФ, который действует «во исполнение своего конституционно-правового статуса и этим самым реализует правозащитную функцию государства» [21].

Свобода и гарантии по Конституции, охраняющие права участников предпринимательства, развиваются положениями нормативно-правовых актов. Допустим, от недобросовестной конкуренции права участников предпринимательства охраняет законодательство от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», где располагаются основные правила осуществления хозяйственной деятельности.

Серьезный вес, для защиты интересов и прав участников предпринимательской деятельности в антимонопольной области имеет ФЗ № 94 от 21.07.2005г. – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Там собраны положения Федерального Закона «О защите конкуренции» в сфере предпринимательской деятельности.

Основным законом, который обеспечивает права участников предпринимательства при осуществлении государственного контроля (надзора) - это Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля и надзора».

### **1.3 Защита прав предпринимателей при государственном контроле**

Как ранее было мной сказано в параграфе 1.2, основным из законов, где указан порядок защиты прав предпринимателей при осуществлении государственного контроля, является ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

В соответствии со ст. 1 ФЗ № 294 устанавливаются следующие обязанности:

«-порядок организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей органами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля;

-порядок взаимодействия органов, уполномоченных на осуществление государственного и муниципального контроля (надзора), при организации и проведении проверок;

-права и обязанности органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, их должностных лиц при проведении проверок;

-права и обязанности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, меры по защите их прав и законных интересов» [11].

Но существуют в России проверки, при которых данный закон не применяется. Эти проверки относятся к антимонопольному законодательству, а точнее к производству прокурорских и оперативно – розыскных мероприятий, при расследовании причин аварий, а также контролем за иностранными инвестициями, налоговым и валютным контролем, банковским и страховым надзором и другими видами надзоров в соответствии с п. 3.1 Федерального закона № 294-ФЗ.

«Понятие государственный контроль (надзор) обозначает деятельность уполномоченных органов государственной власти (федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации), направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями требований, установленных ФЗ № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» [60].

В задачи государства входит предоставление гарантий для свободного развития малого и среднего бизнеса, вследствие этого происходит рост экономики [72].

Ученые выделяют несколько принципов защиты прав юридических лиц и участников предпринимательства, которые собраны в ст. 3 ФЗ № 294-ФЗ от 26.12.2008 года:

«- преимущественно уведомительный порядок начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности;

-презумпция добросовестности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;

-открытость и доступность для юридических лиц, индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов Российской Федерации, муниципальных правовых актов, соблюдение которых проверяется при

осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, а также информации об организации и осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, включая информацию об организации и о проведении проверок, о результатах проведения проверок и о принятых мерах по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, о правах и об обязанностях органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, их должностных лиц, за исключением информации, свободное распространение которой запрещено или ограничено в соответствии с законодательством Российской Федерации;

-проведение проверок в соответствии с полномочиями органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, их должностных лиц;

-недопустимость проводимых в отношении одного юридического лица или одного индивидуального предпринимателя несколькими органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок исполнения одних и тех же обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами;

-недопустимость требования о получении юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями разрешений, заключений и иных документов, выдаваемых органами государственной власти, органами местного самоуправления, для начала осуществления предпринимательской деятельности, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

-ответственность органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, их должностных лиц за нарушение законодательства Российской Федерации при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля;

-недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля с юридических лиц,

индивидуальных предпринимателей платы за проведение мероприятий по контролю;

-финансирование за счет средств соответствующих бюджетов проводимых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок, в том числе мероприятий по контролю;

-разграничение полномочий федеральных органов исполнительной власти в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление федерального государственного контроля (надзора), органов государственной власти субъектов Российской Федерации в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление регионального государственного контроля (надзора), на основании федеральных законов и законов субъектов Российской Федерации» [42].

Имеется так же перечень запретов на контролирующие органы при проведении контролирующей проверки. Но если эти запреты не соблюдаются, то в таком случаи проверка может быть недействительна. Основное ограничение – это соблюдение конфиденциальности информации, которая представляет собой служебную тайну, государственную тайну, коммерческую тайну или иную тайну, которая законом охраняется.

Согласно статье 15 ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26.12.2008 N 294-ФЗ расписаны ограничения при проведении мероприятий по контролю и должностные лица органов государственного контроля не вправе:

«-проверять выполнение обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами, если эти требования не принадлежат к полномочиям органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, от имени которых действуют эти должностные лица;

-осуществлять плановую или внеплановую выездную проверку в случае отсутствия при ее проведении руководителя, иного должностного

лица или уполномоченного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, его уполномоченного представителя, за исключением случая проведения такой проверки по основанию, предусмотренному пп. «б» п. 2 ч. 2 ст. 10 настоящего ФЗ, а также проверки соблюдения требований земельного законодательства в случаях надлежащего уведомления собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков;

-требовать представления документов, информации, образцов продукции, проб обследования объектов окружающей среды и объектов производственной среды, если они не являются объектами проверки или не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы таких документов;

-отбирать образцы продукции, пробы обследования объектов окружающей среды и объектов производственной среды для проведения их исследований, испытаний, измерений без оформления протоколов об отборе указанных образцов, проб по установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные национальными стандартами, правилами отбора образцов, проб и методами их исследований, испытаний, измерений, техническими регламентами или действующими до дня их вступления в силу иными нормативными техническими документами и правилами и методами исследований, испытаний, измерений;

-распространять информацию, полученную в результате проведения проверки и составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

-превышать установленные сроки проведения проверки;

-осуществлять выдачу юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям предписаний или предложений о проведении за их счет мероприятий по контролю;



-требовать от юридического лица, индивидуального предпринимателя представления документов и (или) информации, включая разрешительные документы, имеющиеся в распоряжении иных государственных органов, органов местного самоуправления либо подведомственных государственным органам или органам местного самоуправления организаций, включенные в определенный Правительством Российской Федерации перечень;

-требовать от юридического лица, индивидуального предпринимателя представления документов, информации до даты начала проведения проверки. Орган государственного контроля (надзора), орган муниципального контроля после принятия распоряжения или приказа о проведении проверки вправе запрашивать необходимые документы и (или) информацию в рамках межведомственного информационного взаимодействия» [11].

Необходимо не забывать так же о статье 21 ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26.12.2008 N 294-ФЗ, где перечисляются права участников предпринимательства при осуществлении проверки:

«- непосредственно присутствовать при проведении проверки, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

- получать от органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, их должностных лиц информацию, которая относится к предмету проверки и предоставление которой предусмотрено настоящим Федеральным законом;

- знакомиться с документами и (или) информацией, полученными органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля в рамках межведомственного информационного взаимодействия от иных государственных органов, органов местного самоуправления либо подведомственных государственным органам или органам местного

самоуправления организаций, в распоряжении которых находятся эти документы и (или) информация;

- представлять документы и (или) информацию, запрашиваемые в рамках межведомственного информационного взаимодействия, в орган государственного контроля (надзора), орган муниципального контроля по собственной инициативе;

- знакомиться с результатами проверки и указывать в акте проверки о своем ознакомлении с результатами проверки, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля;

- обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, повлекшие за собой нарушение прав юридического лица, индивидуального предпринимателя при проведении проверки, в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- привлекать Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей либо уполномоченного по защите прав предпринимателей в субъекте Российской Федерации к участию в проверке» [11].

Бывает, что проверяемое лицо не соглашается с результатами проведенной проверки, то тогда вносится в акт проверки запись о несогласии с результатами проверки. Лицо, которое проверяли, может обжаловать в административном или судебном порядке результаты проверки, процедуры, действий проверяющих лиц и признать их незаконными, включая возможность инициировать привлечение должностных лиц проверяющих органов к административной ответственности. Если при осуществлении проверки проверяемому субъекту был нанесен вред, то понесенные убытки должны быть возмещены из федерального, регионального или муниципального бюджета.

Защита предпринимателей – является очень важной и одной из главной задачи государства. «Государственное правовое регулирование предпринимательской деятельности, фактически являясь деятельностью государства (в лице его органов), по реализации государственной политики в сфере предпринимательства, необходимо в целях обеспечения публичных интересов, как общества, так и самого государства. Путем создания необходимых условий для развития предпринимательской среды, государство решает многочисленные задачи государственного регулирования хозяйственной деятельности»[56]. Как я считаю и указываю в своей работе, правильного решения по защите предпринимательства нет, законодательство, защищающее права предпринимателей в России ещё не совершенно и не доработано. Приведу пример: в ФЗ № 294, где говорится о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, при осуществлении государственного и муниципального контроля, обязан быть основой законодательства о защите прав предпринимательских структур, но его действия неоправданно ограничены и вне пределов его действия остается ряд разновидностей контроля и надзора.

Органами прокуратуры только за пять месяцев 2020 года выявлено 1454 нарушений законов в сфере защиты прав участников предпринимательской деятельности. Начиная с 2019 года и на данный момент, продолжает уделяться пристальное внимание в отношении защиты прав и интересов участников предпринимательской деятельности.

В России вариантов защиты прав предпринимателей большое количество, но система защиты, по моему мнению, недостаточно эффективна, это является важной проблемой правительства Российской Федерации. Но правильного выхода из сложившейся ситуации на данный момент нет.

Для решения выше перечисленных проблем, так же я предлагаю варианты усовершенствования нормативно-правовой базы о защите прав участников предпринимательской деятельности в России:

- привлекать к ответственности за созданные препятствия к деятельности предпринимателей государственными органами;

- внести в пункт 1 статьи 22 ФЗ №294 дополнительный порядок о возмещении, компенсации при нанесении вреда на действия или бездействия органов государственной власти;

- внести некоторые поправки в АПК РФ в ст.138 с предложением о предоставлении шанса на разрешение спора процедурой альтернативного урегулирования споров.

Все выше сказанное мной в представленной работе ведет к тому, что предприниматели не понимают, что их права нарушены и не знают, как их правильно можно защитить. Многие юристы считают, что необходимо разработать, принять общий и единый «Закон о защите прав предпринимателей», в котором будут собраны все нормы права по данному вопросу, что в свою очередь упростит и понимание предпринимателя своих прав, и работу юристов, адвокатов, я с их мнением полностью согласна.

Делая вывод, считаю, что правовая защита прав участников предпринимательской деятельности требует усовершенствования законодательства, так как отношения между предпринимателями представляют собой доминанту в развитии экономики государства. Государство обратило внимание на данную область правоотношений, но многие вопросы в отношении правовой защиты прав участников предпринимательства в России являются не решенными, на что можно предложить процедуру альтернативного урегулирования споров.

## **Глава 2 Формы судебной защиты прав участников предпринимательства**

### **2.1 Защита прав участников предпринимательской деятельности в суде общей юрисдикции**

Осуществление предпринимательства и коммерческой деятельности может быть связано с определенными рисками и угрозами, которые можно поделить условно на группы по субъектам, совершающим неправомерные деяния в отношении бизнесмена. К таким потенциальным источникам угрозы относятся:

- злоумышленники и преступные элементы;
- сотрудники государственных структур;
- конкуренты;
- персонал;
- партнеры и контрагенты;
- клиенты.

Основным орудием защиты прав предпринимателей от потенциальных угроз являются правовые инструменты. В качестве примера могу отметить, что для защиты имущественных прав предпринимателя существует, кроме Закона 294-ФЗ, Гражданский кодекс РФ. Трудовое законодательство применяется при возникновении споров с сотрудниками. Уголовный кодекс, встает на защиту прав предпринимателя в случае совершения со стороны злоумышленников преступных деяний в отношении товарно-материальных ценностей. «Любой предприниматель в России может рассчитывать на юридическую комплексную защиту своего бизнеса» [58].

В суде защита прав участников предпринимательской деятельности является сложным процессом. Для процедуры защиты необходимо выбрать правильный орган, в который будут направлены жалоба или иск [65]. В

данном параграфе хочу рассмотреть защиту предпринимателей в суде общей юрисдикции.

В суде общей юрисдикции рассматриваются следующие дела:

- споры между граждан;
- трудовые споры;
- жилищные споры;
- земельные споры;
- семейные споры;
- корпоративные и административные споры.

Суд общей юрисдикции в своих действиях опирается на Постановления Пленумов ВС РФ № 6 и ВАС РФ № 8, где в свою очередь расписаны все случаи, в которых необходимо обращаться в суды общей юрисдикции:

Если возникшие разногласия не относятся к предпринимательству, хотя одна из сторон выступает как предприниматель (разногласия связаны с личными и другими неимущественными правами физических и юридических лиц).

Если одна из сторон является физическим лицом и не относится к предпринимательской деятельности (чаще всего такие разногласия появляются в случае неисполнения предпринимателем обязательств, при определенной договоренности).

Появление разногласий, которые могут возникнуть при личных, семейных, бытовых и имущественных споров, не смотря на то, что одна сторона является предпринимателем.

При прекращении регистрации в качестве ИП у предпринимателя.

В соответствии с п. 7. ст. 262 ГПК РФ [18] при возникновении споров о восстановлении прав по утрате ценных бумаг.

При оспаривании нотариальных действий на основании ст.310 ГПК РФ [19]. В этом случае предприниматели могут обратиться в суд общей юрисдикции для дальнейшего продолжения ведения предпринимательской деятельности.

Так же суд разрешает споры с участниками иностранных организаций и иностранными инвестициями:

- с государственными органами власти РФ, юридическими лицами и предпринимателями;

- где одна сторона инвестор, а другая предприниматель с иностранными инвесторами;

- между предприятиями с иностранными инвесторами.

Предприниматель может быть как истцом, так и ответчиком в суде. Защиту своих прав он может осуществлять самостоятельно или с привлечением адвоката, который до начала проверки, во время проведения проверочных мероприятий и после них консультирует предпринимателя, предупреждает о возможных последствиях, проверяет результаты.

Чтобы защита прав в судах общей юрисдикции для предпринимателя была наиболее выгодная, даже если перспективы рассмотрения гражданского дела в его пользу призрачны, юрист должен выбрать наиболее подходящую стратегию ведения судебного разбирательства.

Обычно если речь идёт о том, что предпринимателю необходима именно защита прав в судах общей юрисдикции, то это значит в 99,9 %, что он является ответчиком.

Для необходимой защиты в суде общей юрисдикции предприниматель должен предоставить (при их наличии) все документы относительно открытого вопроса и максимально полно изложить все обстоятельства своему юристу.

Хороший судебный юрист, судебный адвокат должен знать максимально полно все обстоятельства дела, чтобы выбрать необходимую тактику, чтобы защита в суде общей юрисдикции интересов предпринимателя была наиболее выгодна, и тогда защита прав предпринимателей судом общей юрисдикции будет в его пользу.

Защита прав предпринимателей и юридических лиц также в соответствии с законом может осуществляться с привлечением уполномоченного при Президенте Российской Федерации.

Предприниматели, в соответствии со статьей №22 ФЗ № 294-ФЗ, могут обратиться в суд за взысканием ущерба, при проведенной проверки, но в этом случае действия должностных лиц, должны быть доказаны и рассчитаны. При расчете принимается во внимание также упущенная выгода предпринимателей. Процесс возмещения осуществляется из средств соответствующего бюджета.

В случае возникновения у предпринимателя материальных затрат и затрат на оказание правовой помощи вследствие действий надзорных органов, то данные расходы могут быть возмещены после обращения в соответствующие органы. Процесс взыскания ущерба осуществляется путем подачи жалоб и исков.

Возместить убытки нельзя в случае, если действия уполномоченных органов признаются правомерными, но причиняют ущерб деятельности субъекта предпринимательства. Исключения могут определяться отдельными нормативно-правовыми актами, но на практике возмещение из средств бюджета можно получить только при реальном причинении вреда.

Как ранее мной было написано, правильно оформленная документация в суд играет большую роль в защите прав предпринимателя. Для правильного составления судебной документации необходимо понимать, что такое иск с юридической точки зрения. Иском называют требование, которое пострадавшая сторона предъявляет ответчику в рамках закона. Заявление служит официальной формой выражения этого требования и подчиняется определенным правилам, без следования которым бумага отклоняется судебным органом.

Составление искового заявления в суд общей юрисдикции базируется на общепринятых нормах. Формат и структура иска имеют четкую форму, подается документ в судебный орган исключительно в письменном виде.



#### Основы искового заявления в суде:

- оно составляется лаконично и четко;
- заявление не должно содержать в себе оскорбления в адрес участника процесса, предположительно нарушающего гражданские права истца;
- в идеальном случае заявление не должно занимать более трех страниц. Но если вся необходимая для иска информация не может быть размещена на таком небольшом количестве страниц, то допускается их большее число;
- иск должен содержать в себе только ту информацию, которая непосредственно относится к делу;
- если в иск будут включены статьи правового законодательства, то это существенно увеличит шансы истца на благополучный исход рассмотрения дела. Данное действие значительно облегчит работу судьи, который прочитав иск, не станет искать статьи закона, которые нарушил ответчик. Ему только нужно будет проверить достоверность сведений;
- включение в судебное требование больше правдивых доказательств (свидетельские показания, факты, фотографии, другая документация) вины лица, которому придется отвечать перед законом, значительно повышает шансы у пострадавшей стороны добиться компенсации, полагающейся за моральный или финансовый ущерб.

Статьей №131 ГПК РФ предусмотрена структура документа, соответственно при составлении иска необходимо ее придерживаться:

- «- наименование суда, куда подается иск, данные стороны, которая будет отвечать в суде и данные заявителя, контакты истца и его адрес проживания Данные указываются полностью, сокращения не допускаются;
- требования заявителя к ответчику, размер компенсации;
- обстоятельства, приведшие к возникновению неразрешимого положения;

- доказательства заявителя, а так же документы или показания свидетелей.

Заявитель обязательно должен относиться к категории дееспособных лиц. В конце искового заявления, в суд перечисляют все приложенные к нему бумаги. Ставят дату и подпись. К бумагам относятся квитанция, подтверждающая факт оплаты государственной пошлины, доверенность, если пострадавшее лицо представляет адвокат. В некоторых случаях может быть предоставлен текст правового государственного акта. Заявление составляется в трех экземплярах – для всех участников судебного процесса» [6].

Несоблюдение одного из правил оформления приводит к тому, что иск не будет рассмотрен судом. Заявление будет считаться незарегистрированным и возвратится истцу с набором сопроводительных документов [7].

Если заявитель решил самостоятельно подать заявление, то он должен руководствоваться всеми перечисленными моментами. Если исковое заявление составлено по всем нормам и грамотно, то в суде есть шанс на удовлетворение такого заявления.

Заявление может быть подано:

- лично;
- по почте;
- через интернет.

При подаче заявления лично необходимо будет воспользоваться услугами канцелярии или экспедиции суда, а также иск можно принести на личный прием судьи.

Если заявление будет пересылаться по почте, то необходимо сделать опись вложения и оформить бланк уведомления о вручении. С помощью описи подтверждается в дальнейшем количество вложенных документов, а с помощью уведомления о вручении отслеживается и подтверждается отправка корреспонденции.

Предоставленное заявление рассматривается 5 рабочих дней, и если его одобряют, то дело будет возбуждено в первой инстанции. Но из-за загруженности иск могут отложить и сообщить заявителю.

Если иск подается истцом, то о состоянии своего заявления необходимо узнавать самому. Для этого он может лично посетить суд или позвонить в канцелярию суда.

Технологии в современном мире дают возможность проверять информацию на сайте, но необходимо помнить, что она не всегда своевременно обновляется.

При отказе судьей в принятии обращения, можно снова его оформить с устранением всех замечаний. А при повторном получении отказа, можно составить жалобу на судью в вышестоящую организацию. Современные технологии также позволяют подавать иски заявления в суд через портал Госуслуг.

Заявитель обязательно должен относиться к категории дееспособных лиц. В конце искового заявления в суд перечисляют все приложенные к нему бумаги. Ставят дату и подпись. К бумагам относятся квитанция, подтверждающая факт оплаты государственной пошлины, доверенность, если пострадавшее лицо представляет адвокат. В некоторых случаях может быть предоставлен текст правового государственного акта [8]. Заявление составляется в трех экземплярах – для всех участников судебного процесса.

Обязательным условием при принятии многих обращений в суд общей юрисдикции является Государственная пошлина, которая в свою очередь составляет государственный бюджет и вследствие этого, деньги поступают на счет государственных органов.

В судах общей юрисдикции установлены следующие сроки:

- по исковым делам рассмотрение происходит, не позднее одного месяца со дня завершения подготовки дела к судебному разбирательству;
- по жалобе – в десятидневный срок с того момента, как подалась жалоба;

- рассмотрение жалобы происходит с участием прокурора.

Из выше перечисленного мною в данном параграфе можно подвести итог, что суд общей юрисдикции разбирает следующие дела:

- о недвижимом имуществе в России;
- спорные дела по договорам перевозки, если сам перевозчик или организация по перевозкам расположена в России;
- гражданские споры с участием граждан;
- трудовые споры;
- жилищные споры;
- земельные споры;
- семейные споры;
- корпоративные и административные споры.

Общее правило о подведомственности заключается в том, что судам общей юрисдикции подвластны все категории споров, за исключением тех, которые отнесены к подведомственности арбитражных судов.

Так же к завершению параграфа хочу отметить, что несоблюдение одного из правил оформления иска приводит к тому, что иск не будет рассмотрен судом. Заявление будет считаться незарегистрированным и возвратится истцу с набором сопроводительных документов. Неверно и не грамотно составленные документы влекут проигрыш в судебном деле, следовательно, не качественную защиту интересов предпринимателей.

## **2.2 Защита прав участников предпринимательской деятельности в арбитражном суде**

Арбитражные суды осуществляют деятельность с 1991 года. До этого времени споры между предприятиями решались в государственных или ведомственных арбитражах. Но конец 80-х и начало 90-х годов ознаменовалось созданием большого количества организаций с разнообразием форм собственности. В связи с этим было необходимо

основать независимые судебные учреждения для защиты нарушенных прав предпринимателей.

В арбитражном суде защита прав участников предпринимательской деятельности является одним из сложных, а бывает и очень длительным процессом [52]. Защита участников предпринимательской деятельности в арбитражном суде складывается на основании, которые предусмотрены в Административном Процессуальном Кодексе Российской Федерации (далее АПК РФ).

В соответствии пунктом 1 статьи 4 АПК РФ от 24.07.2002 № 93-ФЗ «Заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов, в том числе с требованием о присуждении ему компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, в порядке, установленном настоящим Кодексом» [3].

Арбитражный суд относится к самостоятельному институту судебной системы, и его деятельность основывается на гражданское судопроизводство. К его деятельности относится решение экономических споров между юридическими лицами, гражданами-предпринимателями, а также управленческие споры.

К таким спорам относятся:

- разногласие по договору, с обязательным его заключением;
- признание права собственности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения;
- возмещение убытков;
- неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств;
- расторжение договора или изменение его условий;
- защита чести, достоинства и деловой репутации.

Арбитражный суд проводит рассмотрение экономических споров между:

- юридическим лицом и предпринимателем;
- юридическим лицом и государственным органом;
- предпринимателем и государственным органом.

«Дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов будет рассматривать только одна судебная инстанция — Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ» [13].

«В арбитражный суд предприниматели имеют право обратиться при любых спорах, так как в отношении данных участников был создан рассматриваемый уполномоченный орган» [59]. Но в данных судах не рассматриваются споры между физическими лицами, одна из сторон спора должна быть участником предпринимательской деятельности. То есть обращение в арбитражный суд не имеет больших отличий от обращения в суд общей юрисдикции. Но арбитражный суд предназначен больше для представителей бизнеса.

«Для правильного решения вопроса, куда обращаться с иском следует знать подведомственность дел арбитражным судам — круг вопросов, подлежащих рассмотрению в арбитражном суде, и подсудность дел — к компетенции какого конкретно арбитражного суда отнесено рассмотрение тех или иных дел.

К подведомственности арбитражного суда относятся дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений. Иначе говоря, понятием экономического спора охватываются все споры, подведомственные арбитражному суду, включая как споры, возникающие из гражданских правоотношений, которые традиционно именовались имущественными, так и споры в сфере управления, возникающие из административных правоотношений.

Юридические лица и граждане-предприниматели — это основная категория участников споров, подведомственных арбитражному суду. Кроме того, в случаях, установленных законом, арбитражному суду подведомственны споры с участием организаций, которые юридическими

лицами не являются — споры Российской Федерации с субъектами Российской Федерации, а также между самими субъектами Российской Федерации. Среди участников правоотношений, споры между которыми подведомственны арбитражному суду, называются и иностранные лица. Эта новая категория дел. Прежде такие споры, как правило, рассматривались в судах общей юрисдикции» [13].

В суде существует две стороны – это ответчик и истец. Но встречаются такие моменты, когда в споре участвует не один истец и ответчик. Но основа спора в суде не зависит от количества сторон, она так же должна оставаться экономической и предпринимательской.

Истцом в арбитражном судопроизводстве может выступать предприниматель, так как его права нарушены. Для того, чтобы лицо выступало в роли стороны арбитражного спора, оно должно обладать процессуальной правоспособностью, которая закрепляется на уровне федеральных законов и нормативно-правовых актов. Под этой правоспособностью подразумевается способность участвовать в арбитражных спорах в случае нарушения прав и обязанностей в экономических правоотношениях, которой наделены все физические и юридические лица.

Лицо, к которому обращено исковое заявление истца в арбитражном споре выступает в качестве ответчика. При изучении дела, суд сам вправе указать, к кому обращать спор.

Для того, что бы добавить в проводимый процесс нового лица, то истцу необходимо подать ходатайство, после обнаружения новых обстоятельств в споре.

У суда есть право принять это ходатайство или отклонить. Если были нарушены права истца, то в роли ответчика может выступать юридическое, физическое лицо, государственная организация, представители государственных и местных органов власти. Все стороны спора имеют равные права, которые прописаны в Арбитражно-процессуальном кодексе

Российской Федерации. Пока вина ответчика не будет доказана и установлена в ходе судебного процесса - не допускается называть ответчика виновным. Каждая сторона (истец или ответчик) имеет право:

- ознакомиться с материалами дела,
- делать копии с документов по делу,
- предоставлять ходатайство и заявления, относительно процесса,
- представлять доказательства своей правоты.

В судопроизводстве арбитражных споров обе стороны наделены равными правами. Суд вправе принять и приобщить к делу или оспорить и отклонить все представляемые в ходе судебного разбирательства документы и материалы. Это право закрепляется за арбитражными судьями [67]. Приобщение материалов происходит только в случаи законности.

Согласно п. 4 ст. 4 АПК РФ от 24.07.2002 № 93-ФЗ для защиты прав есть различные формы:

«- искового заявления - по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений;

- заявления - по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства, по делам приказного производства и в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;

- жалобы - при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

- представления - при обращении Генерального прокурора Российской Федерации и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора» [36].

Судебный процесс в арбитражных судах может начаться только после попытки досудебного урегулирования спора, на это отводится 30 дней, то есть 1 месяц. Также две стороны могут сами установить сроки по устранению спорного конфликта. Если две стороны конфликта не пришли к мирному



соглашению, то к защите могут подключить только тогда арбитражный суд, но для начала им необходимо будет доказать попытки мирного урегулирования спора.

Защита участников предпринимательской деятельности в арбитражном суде начинается с подачи иска, после соблюдения досудебного урегулирования. Исковое заявление должно быть составлено по определенному образцу с соблюдением структуры, все это прописано в ст. 125 АПК РФ:

«а) исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем. Исковое заявление также может быть подано в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»:

-исковое заявление, подаваемое посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащее ходатайство об обеспечении иска, подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

б) в исковом заявлении должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

- наименование истца, его адрес; если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца;

- сведения об ответчике: для гражданина - фамилия, имя, отчество (при наличии) и место жительства, а также дата и место рождения, место работы

(если они известны) и один из идентификаторов (страховой номер индивидуального лицевого счета, идентификационный номер налогоплательщика, серия и номер документа, удостоверяющего личность, основной государственный регистрационный номер индивидуального предпринимателя, серия и номер водительского удостоверения, серия и номер свидетельства о регистрации транспортного средства), для организации - наименование и адрес, а также идентификационный номер налогоплательщика и основной государственный регистрационный номер, если они известны;

- требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам - требования к каждому из них;

- обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;

- цена иска, если иск подлежит оценке;

- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

- сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка;

- сведения о предпринятых стороной (сторонами) действиях, направленных на примирение, если такие действия предпринимались;

- сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;

- перечень прилагаемых документов.

В заявлении должны быть указаны и иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц;

в) истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении» [3].

Также главное описать все требования для судьи. При не правильном составлении искового заявления и материалов, оно будет возвращено заявителю, но это не является препятствием для повторной подачи, после устранения всех нарушений [64]. Подается исковое заявление лично при посещении суда или по почте. Дела, где иск на сумму менее 200 тыс. руб., заслушиваются заочно, без личного присутствия участника предпринимательской деятельности или его представителя. При нарушении права подачи искового заявления организации или индивидуального предпринимателя необходимо составить мотивированный отзыв, в котором будет содержаться правовая позиция со ссылками на законодательство. Данный отзыв направляется в адрес суда и других участников дела.

В Гражданском кодексе РФ ст. 12 ГК РФ, перечисляются способы защиты гражданских прав:

- «- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания не действительным решения собрания;
- признания не действительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;

- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону» [17].

В Арбитражном суде предприниматель может производить свою защиту сам или прибегнуть к помощи адвоката.

Рассмотрим стадии арбитражного процесса по рассмотрению дела:

На первом этапе, когда судом принято исковое заявление, то истец в свой адрес получает определение о назначении подготовки к судебному разбирательству. Это является предварительным слушанием, где происходит первоначальная встреча участников спора.

На данном этапе имеется возможность для предоставления судьи дополнительных сведений, подать ходатайства и обозначить свою непосредственную позицию и возражения.

На втором этапе назначают судебные разбирательства, и это занимает два месяца, а в некоторых случаях имеет место продление на полгода. За этот период может быть назначено одно или несколько судебных процессов, все зависит от сложности дела. Суд изучает все доказательства, заслушивает свидетелей со всех сторон, и если необходимо, то может затребовать дополнительные доказательства и документы.

На третьем этапе дело, которое рассматривается, завершается и судья предоставляет право двум сторонам сказать последнее слово перед принятием окончательного решения.

На четвертом этапе предполагается наличие акта для исполнения, где прописаны обязанности участников разногласий. Суд на данном этапе выносит окончательное решение, где удовлетворяет требование истца полностью, частично или отказывает в удовлетворении.

После всех четырех этапов, вынесения судом решения, каждая из сторон может подать на апелляцию. При подготовке апелляционной жалобы, описывается причина несогласия с решением арбитражного суда. Необходимо в апелляционной жалобе просить отмену решения суда первой инстанции и принять по делу новый судебный акт. Для того, чтобы подать

апелляционную жалобу у заявителя есть один месяц со дня принятия решения судом первой инстанции. Если арбитражный апелляционный суд выносит решение по делу в пользу суда первой инстанции, то предприниматель имеет право обратиться в кассационную инстанцию с кассационной жалобой, в которой должна содержаться аргументированная позиция, поясняющая суду неверное толкование и применение норм права судами нижестоящих инстанций. Подается кассационная жалоба в течение двух месяцев, с даты вступления в силу обжалуемого решения.

Заканчивая второй параграф второго раздела своей работы, хочу подвести итог, что защиту прав в арбитражном суде предприниматель может осуществлять своими силами или привлечь грамотного специалиста. Правильно составленные документы, в полном объеме собранная доказательная база и верно подобранные статьи законов являются важнейшими пунктами для защиты интересов, что в дальнейшем приведет к положительному результату в судебном процессе. К спорам, которые рассматривает арбитражный суд можно отнести:

- разногласие по договору, с обязательным его заключением;
- признание права собственности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения;
- возмещение убытков;
- неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств;
- расторжение договора или изменение его условий;
- защита чести, достоинства и деловой репутации;
- споры по административным правонарушениям, совершенные лицами юридического характера и индивидуальными предпринимателями.

Нельзя забывать, что в арбитражном судебном процессе обе стороны равны и должны доказать свои позиции так, чтобы судьи перешли на нужную сторону.

## **2.3 Защита прав участников предпринимательской деятельности в Конституционном суде**

Высшим судебным органом конституционного контроля является Конституционный Суд Российской Федерации (КС РФ). Он осуществляет судебную власть посредством конституционного судопроизводства и все полномочия отражены в Конституции РФ, Федеральном конституционном законе «О Конституционном суде Российской Федерации»[43]. Конституционный суд дает больше возможности для защиты прав предпринимательства, то есть в понятие «конституционные права и свободы граждан» входят конституционные принципы и законные интересы.

Конституционный суд не похож на модели других судопроизводств в форме конституционного контроля, который в свою очередь соединяет в себе право-применение, право-интерпретацию, нормотворческую деятельность.

Данный суд независимо осуществляет судебную власть с помощью конституционного судопроизводства. В нем отсутствуют апелляционная, кассационная и надзорная инстанция, решения, вынесенные Конституционным Судом, не подлежат обжалованию и делятся на два вида: окончательное решение и другие решения. В окончательное решение вносятся выводы по результатам разбирательства по определенному делу и определяются правовые последствия, как на примере определения Конституционного Суда РФ от 14.05.2018 № 1117-О [48]. В других решениях определяются последствия, которые относятся к организации работы суда.

«Конституционным судопроизводством называют деятельность органов конституционной юстиции по рассмотрению и разрешению дел, отнесенных к компетенции названных органов конституциями и уставами»[28].

Конституционный суд рассматривает:

- дела по запросам органов власти;

- спору о компетенции между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ;
- жалобы на нарушение конституционных прав и свобод граждан;
- по запросам органов власти предоставляет толкование Конституции РФ.

В соответствии со статьей 125 Конституции Российской Федерации предприниматели имеют тоже право на обращения в данный суд. Данная ситуация прописана в статье 96 Закона «О конституционном суде РФ», где говорится, что «правом на обращение в Конституционный Суд Российской Федерации с индивидуальной или коллективной жалобой на нарушение конституционных прав и свобод обладают граждане, юридические лица и муниципальные образования в лице органов местного самоуправления, чьи права и свободы, по их мнению, нарушаются примененными в конкретном деле федеральным конституционным законом, федеральным законом, нормативным актом Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации, конституцией республики, уставом, законом либо иным нормативным актом субъекта Российской Федерации, изданным по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти Российской Федерации и органов государственной власти субъектов Российской Федерации, а также - в интересах таких граждан и юридических лиц - Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, уполномоченные по правам человека в субъектах Российской Федерации, другие уполномоченные по правам в отдельных сферах или отдельных категорий лиц, предусмотренные федеральными законами, иные органы и должностные лица в соответствии с федеральным законом, общероссийские организации, которые в соответствии с федеральным законом могут представлять интересы таких граждан и юридических лиц» [12].

«Развивая конституционные положения и закрепляя принципы свободы договора, закон определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг, а также допускает ограничение гражданских прав только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо, в частности, в целях защиты здоровья, прав и законных интересов других лиц» [30].

Обращения, направленные в Конституционный Суд, должны быть развернутыми, с причиной несоответствия законов. В обращение должна быть прописана позиция предпринимателя по вопросу соотношении положений Конституции и интересующего закона.

Если Конституционный Суд примет решение о признании закона, который используется в деле, не подлежащим нормам Конституции, то рассматриваемое дело подлежит пересмотру.

Как ранее я уже писала, что начальным этапом для защиты прав предпринимателей в Конституционном Суде является написание и направление жалобы. Жалоба направляется в Конституционный Суд следующими способами:

- лично или через представителя в канцелярию;
- через почтовую организацию;
- в электронном виде с использованием системы «Обращение в КС РФ».

Что бы жалобу приняли в рассмотрение, то она должна быть грамотно составлена:

- должно быть указано наименование суда;
- данные о заявителе, адрес проживания;
- данные привлекаемые по жалобе;
- сведения об основании для обращения в Конституционный суд;



- данные судебного органа, который использовал акт, нарушающий права предпринимателя;

- ссылки на статьи Конституции, на основании которых предприниматель имеет право подать обращение в Конституционный Суд;

- данные о нарушающем права акте датой, номером, источником публикации;

- нормы Конституции, которые необходимо истолковать;

- основание для рассмотрения жалобы;

- правовая позиция предпринимателя, который подает данную жалобу, с указанием ссылок на нормы Конституции;

- просьба к Конституционному Суду о проверке предмета жалобы;

- дата подачи и подпись.

К составленной жалобе предприниматель должен приложить следующие документы:

- копия паспорта заявителя;

- оспариваемый правовой акт и заверенную копию судебного постановления с отметкой о вступлении в силу;

- нормы Конституции Российской Федерации, которые необходимо истолковать;

- платежный документ о подтверждении оплаты госпошлины и перечисления ее в бюджет;

- при необходимости документы, для подтверждения полномочия представителя.

К жалобе прикрепляется, при наличии, заключение эксперта и на рассмотрение дела, предприниматель имеет право пригласить на заседание свидетелей и экспертов, если такие имеются. Все документы, направленные в Конституционный Суд, должны быть с копиями.

Грамотно составленная жалоба – это часть успеха при защите прав участника предпринимательской деятельности.

Подводя итоги второй главы своей работы, могу сказать, что права и интересы предпринимателей прописаны в ФЗ № 294-ФЗ « О защите юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля». Если предприниматель выбирает судебную форму защиты своих интересов при образовавшемся конфликте и данный спор нельзя решить без судебного разбирательства, то тогда он может пройти через три инстанции:

- Суд общий юрисдикции, где решаются вопросы в отношении нотариальных действий и восстановления прав по ценным бумагам, которые по различным обстоятельствам были утрачены;

- Арбитражный суд – где решаются споры между предпринимателем и юридическим лицом по вопросам экономических прав;

- Конституционный Суд РФ – где конфликт возникает между органами власти или самоуправления и предпринимателем с нарушением его свободы и прав. Конституционное судопроизводство является наивысшей формой судебной защиты, так как Конституционный Суд обеспечивает единство правотворческой и правоприменительной деятельности в защите основных прав и свобод предпринимательства.

Предприниматель имеет право самостоятельно отстаивать свои интересы и позиции в суде или нанять опытного, грамотного специалиста, так как сбор доказательной базы, правильное составление всех необходимых документов (исковое заявление) и соблюдение сроков является важной частью в принятии удовлетворительного решения судьей.

## **Глава 3 Формы внесудебной защиты прав предпринимателей, способы улучшения защиты прав и интересов участников предпринимательской деятельности**

### **3.1 Нотариальная и досудебная защита интересов участников предпринимательской деятельности**

Внесудебная форма защиты прав бизнеса предлагает обращение в другие уполномоченные органы и организации с целью урегулирования спора без обращения в суд. Внесудебная защита чаще всего используется для нормализации расчетов с партнерами и сокращения кредиторской задолженности, а также в случае разногласий, разрешаемых путем переговоров (таблица 1).

Таблица 1 - Процедура урегулирования претензий

Варианты решения проблемы	Особенности применения
Экспертная общественная помощь	Эксперты предоставляют независимые оценки и эффективные рекомендации по защите бизнеса от различных рисков.
Досудебное производство (претензионная процедура)	Стороны конфликта самостоятельно ликвидируют возникшие разногласия не прибегая к услугам суда. Обычно это происходит с помощью сотрудников юридической службы.
Нотариальная служба	Применение данной службы в целях разрешения споров возможно только в случае если конфликт не стал публичным.
Негосударственный арбитраж (Третейский суд)	В случае если обе стороны конфликта доверяют Третейскому суду, то решение спорной ситуации возможно с его помощью.
Авторитетные посредники (Медиаторы)	С целью решения спора в досудебном порядке могут быть привлечены специалисты, которые имеют высокую квалификацию в данном вопросе.

От того, какой вид имеют спор и способы возмещения ущерба, защита предпринимательства делится:

- материально-правовые способы – защита потребителей происходит в соответствии с механизмами, которые соответствуют охранительным нормам права и которые закреплены на законодательном уровне.

Таковыми способами являются:

- пресекательные – прекращается нарушение прав предпринимателя путем отмены или приостановки действий законодательных актов или решений, которые оспариваются;

- восстановительные – возвращение прав предпринимателя в полном объеме на основании признания права, признания не действительности сделки или возмещения убытков;

- штрафные санкции – санкции в денежном выражении присуждаются проигравшей стороне спора;

Процессуальные способы – регулирование законными процедурами прав предпринимательства при рассмотрении споров в строгом соответствии с процедурой:

- порядок подачи претензии соблюден;

- представлены доказательства, которые суд может принять во внимание;

- проводится оценка существующих контрактов между сторонами.

Во внесудебную защиту входит:

1. Нотариальная защита. «При рассмотрении нотариальной защиты как одной из внесудебных форм защиты прав и интересов предпринимателей необходимо учитывать следующие особенности ее осуществления:

- предметом нотариальной деятельности являются бесспорные случаи;

- не используются принципы публичности и конкуренции;

- нотариальные действия совершаются нотариусом только в одиночку;

- юридические факты устанавливаются, как правило, на основании письменных доказательств» [14, с. 92];

2. Третейское разбирательство. «По порядку формирования третейского суда, организации его деятельности, процедуре разрешения

споров третейский суд существенно отличается от арбитражного суда. Характерной особенностью третейского суда является широкое применение усмотрения сторон. В частности, стороны могут по своему усмотрению определять количество третейских судей и договариваться о порядке их назначения» [62].

Третейский суд рассматривает споры если:

- в договоре имеется оговорка о рассмотрении разногласий в третейском суде;
- имеется соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда.

Решения такого суда вступают в законную силу на следующий день после даты принятия этого решения;

3. Досудебный процесс разрешения спора. Спор передается в арбитражный суд, если был учтен досудебный порядок.

Изменить или расторгнуть договор и предоставить его в суд можно после того, как другая сторона откажется от досудебного процесса. Этот процесс разрешения конфликта обязателен тогда, когда это прописано в договоре. «Его соблюдение для сторон не будет, является обязательным, если этот порядок предусмотрен положениями, правилами и другими подзаконными актами. В договор должен быть включен порядок досудебной (претензионной) процедуры для ее установления» [22].

Есть исключение в применении досудебного процесса разрешения конфликтов: в случае возникновения самостоятельных претензий третьих лиц в отношении предмета спора, они не обязаны соблюдать такой порядок, даже если это предусмотрено федеральным законом или договором для данной категории споров (статья 50 АПК РФ). Если нарушен досудебный процесс, то претензия не рассматривается.

Копия иска и документ, подтверждающий направление ответчику его в положенные сроки, являться доказательством соблюдения истцом досудебного порядка. Обращение в суд является основной формой защиты

прав предпринимателей и защитой гражданских прав. Но кроме судебной защиты, в некоторых случаях дополнительно используют, формы внесудебной защиты прав предпринимателей, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Как отмечает Н.М. Игнатович [29, с.11] внесудебная защита гражданских прав может принимать различные формы. Их можно условно обозначить, как на юрисдикционные, так и несудебные. Юрисдикционные- это обращение в компетентный государственный орган, который уполномочен разрешать спор. Сюда входит арбитражное разбирательство и нотариальную защиту.

Как пишет Е.П. Воронюк [13, с. 12], нотариату присуще двойственная природа, за счет того, что нотариат является проявлением свободного выбора граждан - это проявляется в том, что они могут сами выбирать себе нотариуса при обращении к нему за определенными услугами. Нотариальная защита прав и охраняемых законом интересов предпринимателей может осуществляться:

- посредством юридического подтверждения и закрепления гражданских прав, с целью недопущения их возможного нарушения в будущем;

- посредством защиты уже нарушенного права.

«Что бы освободить суды, можно было бы защиту прав предпринимателей передать нотариусам, что в свою очередь, ускорило рассмотрение дел по взысканию бесспорных долгов» [35].

Если две стороны согласны, то спор можно рассматривать в Третейском суде. Как отмечает Т.В. Худойкина, [63, с.8] так же происходит ускорение рассмотрения дел. Можно обжаловать решение Третейского суда, но по узким основаниям.

Права предпринимателей может защищать Уполномоченный по защите прав предпринимателей [49]. Так как предприниматели не всегда могут защитить свои права, особенно при банкротстве и при проявлении

коррупционных составляющих со стороны должностных лиц и государственных органов.

«Несмотря на то, что данный метод внесудебной защиты прав граждан является относительно новым, он широко и эффективно используется предпринимателями для защиты своих интересов» [61, с. 105].

Так же необходимо не забывать о претензионном порядке рассмотрения спора – это когда защищаются права предпринимателя до суда.

По мнению Я.Е. Щербакова [66], претензионный порядок – это разрешение споров самостоятельно. Необходимо направить письмо для прекращения юридической или фактической неопределенности. Но чаще всего данная процедура растягивает процесс защиты, так как становится формальностью.

Из описанного мной, делаю вывод, что внесудебная защита отличается выбором инструментов для решения данной проблемы и являются альтернативными способами.

Практика показывает, что защита законных имущественных прав физических и юридических лиц осуществляется нотариусами. «Их основной задачей является удостоверение неоспоримых прав конкретного субъекта, осуществляемое на основании непреложных фактов. Благодаря этому и осуществляется функционирование гражданского оборота в нормальном режиме» [54].

В обязанности нотариуса входит проверка подлинности документов и законности сделок. Соответственно, именно справки, выданные такими юристами, обычно выступают в качестве основания для принуждения нарушителя к выполнению своих договорных обязательств. Если рассматривать нотариальную контору как форму защиты интересов предпринимателя, то следует отметить следующие ее важные особенности: предмет нотариального дела всегда характеризуется отсутствием каких-либо спорных моментов. Нотариус выполняет все правозащитные действия в одиночку, игнорируя принципы гласности и конкуренции.

Часто бывает так, что рассмотрение спорных дел в арбитражном суде невозможно без проведения досудебного претензионного производства. Это может быть связано как со спецификой составления конкретного хозяйственного договора (в данном случае процедура четко прописана в сопроводительной документации), так и с определенными положениями обязательного для всех субъектов права федерального закона.

В качестве пояснения последнего случая, стоит рассмотреть пример. Таким образом, согласно Гражданского кодекса, расторжение типичного делового контракта через арбитражный суд возможно, если были проведены досудебные мероприятия, в ходе которых одна из сторон отказалась отменить сделку или оставила это предложение без ответа в течение заранее согласованного срока. Но бывают исключения. Таким образом, если третьи стороны (то есть субъекты, не имеющие прямого отношения к предмету спора) требуют досудебного разбирательства, их заявление отклоняется. Это справедливо для всех случаев, в том числе для тех, где упомянутая процедура, по-видимому, является строго обязательной, основанной на положениях федерального закона. Что произойдет, если одна из сторон договора нарушит установленный порядок и подаст иск в арбитражный суд, избежав искового производства? В соответствии с действующим законодательством такие обращения просто игнорируются. Начало арбитражного процесса становится возможным только после представления в суд копии иска, направленного ответчику. В случае отсутствия доказательств о том, данное обращение было доставлено адресату, то этот документ будет считаться недействительным.

В заключение еще раз отметим: нотариат является институтом досудебного регулирования, действует на основании Закона Российской Федерации «Основы законодательства о нотариате» 1993 г. [51] «Нотариат удостоверяет сделки и придает юридическую силу документам. Заверение нотариусом имеет ограничения – оно не используется в спорных ситуациях,



но с помощью богатого инструментария для проверки информации позволяет их предотвратить» [40].

В аспекте защиты бизнеса важны инновации, которые вступили в силу с 2016 года:

- нотариальный акт повысил доказательственную силу в суде;
- возникновение права заверения электронного документа нотариусом.

Это обстоятельство очень важно для предпринимателей, которые организывают свою предпринимательскую деятельность или ведущих судебных разбирательства в разных регионах;

- заверение сделок, с перерегистрацией акций ООО и подписей при внесении изменений в Единый государственный реестр юридических лиц вносятся в Единую информационную систему;

- опционные сделки с акциями предприятий или акционерных обществ также заверяются нотариусом, но только один раз - данные поступают в EIS, но право собственности возникает, если в учредительные документы компании вносятся соответствующие изменения.

Контролируемость присвоения акций и опционов спасает бизнес от рисков рейдерского захвата или перераспределения собственности. Общая база данных заверенных сделок, прав наследования, а также нотариальный доступ к кадастровому реестру недвижимости и движимого имущества обеспечивают доверие и прозрачность сотрудничества.

### **3.2 Защита прав участников предпринимательской деятельности в третейских судах**

Третейские суды рассматривают споры финансового (экономического) характера между субъектами и у которых данные споры возникли в результате гражданских правоотношений. Другими словами, юрисдикция таких учреждений строго ограничена. Так, например, арбитраж будет заниматься рассмотрением конфликтов, аналогичных описанному, но

возникающих на основе административных или иных аналогичных правоотношений. Практическая разница между этими двумя институтами огромна.

Таким образом, решение, которое было принято третейским судом, вступает в силу на следующий день после вынесения постановления и оно является бесспорным, то есть его невозможно обжаловать. С другой стороны решение арбитражного суда подразумевает вероятность подачи ответного ходатайства. Его вступление в силу возможно только после окончания крайнего срока для осуществления вышеуказанной процедуры.

Могу сделать вывод, что третейский суд является одним из институтов, связанных с экономической деятельностью. В связи с широким применением со стороны третейского суда понятия "усмотрение сторон", предпринимателю еще до обращения в суд необходимо подготовить хорошую комплексную правовую базу.

Для возникновения права с целью обращения в третейский суд, необходимо: включить соответствующий пункт в стандартное деловое соглашение; отдельно заключить соответствующее соглашение. После передачи дела в третейский суд незаинтересованные лица (судьи), назначенные этой организацией, постараются принять наиболее справедливое решение по представленному их вниманию вопросу. Конфликтующие стороны будут выполнять возложенные на них обязательства на строго добровольной основе. Исходя из этого видно, что эффективность третейского суда в случаях разрешения правовых конфликтов будет, когда противоборствующие стороны соблюдают обычаи делового оборота и что самое главное – обе стороны заинтересованы в нахождении справедливого компромисса. Иначе предприниматель должен обратиться в арбитраж за защитой своих интересов.

Защита интересов предпринимателя в третейском суде.

Если есть согласие обеих сторон конфликта, то возникает возможность обращения в третейский суд.

В третейском суде имеются свои особенности:

- решение, которое было вынесено, не может быть оспорено;
- вынесенное решение вступает в законную силу на следующий день после его принятия;
- в договоре должно быть специальное положение.

В последние годы третейский суд пользуется популярностью среди предпринимателей.

Все вышеуказанные способы обеспечения интересов предпринимателей в связи со своей доказанной эффективностью распространены повсеместно.

Из практики видно, что негосударственные третейские суды давно завоевали популярность за рубежом. Примерно 90% претензий в США разрешаются при согласительных процедурах еще до начала разбирательства в обычном суде. А арабские страны, создавая собственную судебную систему, изначально ориентировались на негосударственный третейский суд. Но из-за малой информации о работе третейских судов среди предпринимателей они не популярны, в отличие зарубежных стран.

Как работает третейский суд.

Часто контрагенты не исполняют свои обязательства по договору, что приводит к конфликту. Вследствие этого, необходимо включить третью сторону [29].

«Третейский суд в Федеральном конституционном законе № 1-ФКЗ от 31.12.96 «О судебной системе Российской Федерации» не рассматривается в качестве элемента российской судебной системы» [47]. Поэтому он является альтернативным способом защиты прав.

Исходя из закона, конфликты, возникающие из гражданских правоотношений, могут быть переданы в третейский суд при согласии двух сторон. Это относится к экономическим спорам, которые решаются в третейских судах. Но не все споры, которые рассматриваются в арбитражном суде, могут быть переданы в третейский суд.

Это значит, что «дела о банкротстве, создании, реорганизации и ликвидации организации, споры между акционером и акционерным обществом, защита деловой репутации и ряд других (пункт 1 статьи 33 АПК РФ) могут рассматриваться только арбитражным судом» [3]. Для рассмотрения конкретного спора может быть использован не постоянный состав суда, а так называемый «разовый». Вопросы по составу суда, время и место проведения, а также правила организации и функционирования «разового» суда определяются самими участниками спора. Все вышеуказанные моменты согласовываются и прописываются в третейском соглашении. Единственным условием, которым стороны обязаны руководствоваться – это соблюдение Закона и его требований к составу «разового» третейского суда [15, с. 70].

После рассмотрения спора, суд прекращает деятельность. Если нет желания «разовый» суд, то обращение направляют в действующий третейский суд.

В России существует большое количество действующих третейских судов и могут оказывать услугу, как в составе постоянно действующих третейских судов, так и по поручению в «разовом» составе для разрешения конкретного спора.

При этом в каждом своем случае существует своя специфика в разрешении споров. Большинство заключенных договор содержит в себе условия разрешения споров в арбитражном суде. В случае возникновения конфликтной ситуации или спора, Сторона, являющаяся истцом, оплачивает государственную пошлину и подает иск в арбитражный суд, но разбирательства могут длиться месяца, а то и более. Также бывает, что договор не содержит процедуру разрешения конфликтных ситуаций, то тогда предприниматели могут обратиться в арбитражный суд.

Но при обоюдном согласии Сторон существует более быстрый способ разрешения спора путем заключения третейского соглашения.

Третейское соглашение должно быть заключено в письменной форме: оно оформляется либо отдельным документом, подписанным сторонами, либо специальным положением в договоре. Также считается, что стороны заключили третейское соглашение, если они обменялись письмами и сообщениями по телетайпу, телеграфу, факсу или электронной почте о том, что они передают дело в третейский суд. Если в договоре есть ссылка на другой документ, в котором говорится о передаче спора в третейский суд, то эта ссылка также считается третейским соглашением.

Например, в договоре прописано, что "все споры подлежат рассмотрению в третейском суде при Московской торгово-промышленной палате согласно Соглашения № 1 от 30 сентября 2012 года, которое является неотъемлемой частью настоящего соглашения" и тогда они самостоятельно формируют состав этого суда.

При рассмотрении дела должно быть нечетное количество судей. Судью стороны назначают каждого своего, а только потом выбирают общего третьего судью. Если был выбран один и тот же судья, то он может единолично рассматривать дело. Так же у судьи должно быть высшее юридическое образование. Судьи должны быть не заинтересованы в исходе дела.

Действия Сторон:

- истец, выбрав судью, извещает об этом ответчика с помощью заказного письма, это позволит определить дату получения другой стороной данного письма. Когда другая сторона получит письмо, то в течении 15 дней необходимо ей найти своего судью и уведомить истца. Судью выбирают из списка арбитров, которые действуют в настоящее время;

- судьи, которых выбрали, находят третьего судью с соблюдением срока. Если нарушить срок, то спор передается в арбитражный суд;

- далее подается исковое заявление с датой подачи, наименованием и местонахождением истца и ответчика, так же в исковом заявлении стороны объясняют, почему именно такой состав временного третейского суда имеет

место или почему дело было передано в тот или иной суд. Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. Во втором случае к иску должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя;

- решение принимается большинством голосов судей. При несогласии с решением, судья выражает свое мнение в письменной форме;

- решение третейского суда вступает в силу тот день, когда оно было вынесено. При наличии соответствующего условия в третейском соглашении решение будет окончательным и не подлежит обжалованию в арбитражном суде. Оно вступает в силу с указанной в нем даты;

- в течение 15 дней вручаются копии решений каждой стороне.

«Если стороны не исполнили решение третейского суда добровольно в установленный срок, то оно приводится в исполнение в соответствии с правилами исполнительного производства. Это происходит после того как выигравшая сторона оплатит государственную пошлину и обратиться с заявлением, составленным по правилам статьи 237 АПК РФ, в арбитражный суд по месту нахождения третейского суда» [26, с. 16].

В Арбитражный суд решение можно подать в течение трех лет с момента даты истечения срока добровольного исполнения решения. Арбитражный суд имеет право отказать в выдаче исполнительного листа в следующих случаях:

- сторона смогла доказать арбитражному суду, что третейское соглашение недействительно;

- решение третейского суда было принято по спору, который не предусмотрен третейским соглашением или не подпадает под его условия, или содержит постановления по вопросам, которые не указаны в данном соглашении.

Тогда арбитражный суд должен выдать исполнительный лист на ту часть решения суда, которая была вынесена по спору, указанному в третейском соглашении; состав третейского суда или процедура арбитража

не соответствовали требованиям статей 8, 10, 11 и 19 Закона. В этих статьях прописано разъяснение по вопросам:

- кто может быть третейским судьей;
- формирование третейского суда;
- правила ведения третейского разбирательства;
- порядок надлежащего уведомления стороны, в отношении которой было принято решение третейского суда, об избрании арбитров или о времени и месте судебного заседания.

Если в соглашении нет ссылки на окончательное решение суда, то несогласная сторона может после уплаты государственной пошлины подать в арбитражный суд заявление об его отмене в течении трех месяцев с момента получения решения.

Решения, которые были рассмотрены, хранятся в архиве по месту нахождения данного суда. Срок хранения составляет 5 лет.

Подводя итоги, могу сделать вывод, что необходимо уделять большое внимание составлению третейского соглашения: ведь от того, как оно составлено, зависит законность решения третейского суда и возможность его обжалования.

В третейском разбирательстве есть свои плюсы:

- можно изменить требования, до вынесения решения судом и изменить основание иска;
- дополнительная госпошлина не оплачивается при изменении суммы иска;
- можно выбрать высококвалифицированного специалиста;
- конфиденциальность и коммерческая тайна сохраняется;
- открытость разбирательства в третейском суде и легкость поиска решения третейских судов в любой информационно-правовой базе;
- дела рассматриваются быстро, за счет отсутствия апелляционных, кассационных и надзорных инстанций;

-простота процессуального разбирательства за счет возможности избежания обязательных для арбитражного суда процедур;

-решение не оспаривается;

-пошли намного ниже, чем в арбитражном суде;

-легко прийти к компромиссу, так как они сами участвуют в процессе, начиная с выбора судей.

В третейском суде арбитрам оплачивается гонорар. Если гонорар отсутствует в соглашении или в правилах, то определяется с учетом цены иска, сложности спора, времени, затраченного на арбитражи. Также учитываются командировочные расходы к месту рассмотрения спора, их расходы в связи с осмотром и изучением письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения, расходы на организационное, материальное обеспечение арбитража, выплаты экспертам и переводчикам, расходы свидетелей.

Минусы в третейском разбирательстве.

Так в данном суде свидетели могут не явиться на процедуру для дачи показаний и нет прав для требования дополнительных показаний. Следовательно, очень сильно ограничены возможности для сбора доказательств. Но все равно в данном суде есть возможность получить в более короткие сроки результаты решений.

### **3.3 Проблемы и пути улучшения защиты интересов участников предпринимательской деятельности в Российской Федерации**

«Граждане Российской Федерации имеют право заниматься предпринимательской деятельностью. Это право закреплено за ними Конституцией Российской Федерации» [36]. Формой, с помощью которой наиболее полно реализуется это право, является индивидуальное предпринимательство. Деятельность предпринимательства в России



регулируется в соответствии с гражданским, административным, а также финансовым правом.

А.М. Васильев в своей работе отметил, что при отсутствии систематизации этих отраслей права часто возникают непоследовательность, противоречия, а иногда и трудности в толковании норм, что вызывает трудности при осуществлении предпринимательской деятельности [12, с.61].

В соответствии со статьей 23 Гражданского кодекса Российской Федерации «возникновение прав у гражданина заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и происходит с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя» [16].

Законом была упрощена регистрация индивидуальных предпринимателей. Учитывая высокий уровень ответственности предпринимателей, которая возникает при осуществлении ими своей деятельности - это абсолютно правильное решение.

«В России предпринимательская деятельность осуществляется в соответствии с нормами гражданского права. Она регистрируется в соответствии с законом, и является самостоятельной деятельностью гражданина, которая направлена на получение прибыли» [38].

«Экономические отношения на рынке в Российской Федерации регулируются с помощью государственного регулирования прав и обязанностей индивидуального предпринимателя» [31]. Создание условий для защиты прав предпринимателей, недопустимости ограничений конкуренции, устойчивого обеспечения финансовых отношений является основной функцией государства.

На государственном уровне в России принимаются законодательные акты, которые контролируют права и действия индивидуальных предпринимателей [41].

В соответствии со статьей 23 Гражданского кодекса Российской Федерации право заниматься предпринимательской деятельностью без

образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя имеет каждый гражданин.

«Также регулирование прав индивидуального предпринимателя производится в договорных отношениях. В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации эти права указываются в заключаемых договорах» [57].

Права предпринимателя, указанные в Гражданском кодексе Российской Федерации, добавляются и уточняются путем принятия отдельных законодательных норм. Одно из таких прав прописано и закреплено в Налоговом кодексе Российской Федерации – это право на упрощенную систему налогообложения индивидуального предпринимателя [9, с.56].

Уполномоченные государственные органы постоянно осуществляют контроль за правами и обязанностями индивидуального предпринимателя. Право обратиться в государственные органы для защиты своих прав и законных интересов имеет каждый индивидуальный предприниматель. Прямые обязанности индивидуального предпринимателя обеспечивают его права и несоблюдение этих обязанностей может повлечь применение санкций в отношении данного индивидуального предпринимателя [37, с. 340].

Но в России в настоящий момент нет полноценной правовой системы в отношении индивидуальных предпринимателей. Возникает «двухсмысленное» трактование законодательством норм в отношении индивидуальных предпринимателей и их зачастую приравнивают к юридическим лицам. Отсутствие государственной поддержки индивидуального предпринимательства не всегда позволяет предпринимателям выдержать конкуренцию с крупным бизнесом. Это приводит к замедлению развития предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность регулируется налоговым, трудовым законодательством.

Основной проблемой правового регулирования деятельности индивидуального предпринимателя в России является отсутствие Единого

федерального закона, который регулировал бы их деятельность. Понятие "индивидуальный предприниматель" отсутствует в Гражданском кодексе РФ. Он также не содержит в себе перечня обязанностей и прав индивидуального предпринимателя. Эти обязанности и права, а также вся деятельность предпринимателя в России указаны в различных нормативных актах. Отсутствие закона, который регулировал бы деятельность индивидуального предпринимателя в целом, начиная с момента его регистрации и заканчивая прекращением его деятельности – это является важной проблемой. В России индивидуальное предпринимательство в большей степени является экономическим ресурсом [55, с.37].

В заключение хотелось бы сделать главный вывод: в российском законодательстве по организации деятельности индивидуальных предпринимателей существует множество нюансов. Соответственно, законодатель, в качестве поддержки и развития индивидуального предпринимательства в России, принимая более строгие законы о контроле за экономической деятельностью индивидуальных предпринимателей, должен разработать больше норм, поддерживающих их деятельность.

Одной из таких мер, поддерживающей деятельность предпринимателей, является норма, предусмотренная ФЗ №. 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», в котором говорится, «что государственные, бюджетные, муниципальные, казенные учреждения обязаны проводить закупки у субъектов малого предпринимательства» [44]. Законодатель должен разработать систему льгот для отдельных категорий индивидуальных предпринимателей.

На данный момент в Российской Федерации вносятся все больше изменений в законодательные акты, касающиеся правового регулирования предпринимательской деятельности индивидуальных предпринимателей. Это направление активно развивается. Происходит также принятие новых

правовых актов, которые осуществляют регулирование правоотношений предпринимателей.

Устранение всех прежних недостатков и двойственность существующих норм ожидается после принятия единого закона «О деятельности индивидуальных предпринимателей». Вопрос о его принятии неоднократно поднимался в настоящее время и, скорее всего, в ближайшее время этот закон будет принят. Это позволит также обеспечить возможность развития индивидуального предпринимательства в сотрудничестве с государством на условиях взаимного партнерства.

«До принятия вышеуказанного закона, в отношениях между предпринимательством и государством присутствуют существенные разногласия, которые включают в себя также и разногласия юридического плана. Часть из них связана с применением методов государственного воздействия в одностороннем порядке, а другая часть выражается в слабом разделении юридической ответственности в государственном управлении, регулировании, контроле, а также в законотворческой и правоохранительной деятельности в отношении индивидуального предпринимательства» [4].

Также роль и действия государства по отношению к индивидуальному предпринимательству и по отношению к рыночному сектору экономики в целом, не всегда отвечают тем задачам, которые возникают в современном обществе. Это прослеживается при изменении общественных потребностей - масштаб и характер государственного реагирования на эти изменения бывает не объективным, что ведет к ограничениям или закрытию. При этом могут возникать ситуации, когда государство целиком исключает свое присутствие в определенных сегментах рынка.

«Несмотря на то, что вопрос защиты прав предпринимателей в России возник не так давно, но в последнее время он уже стал очень важен и актуален. Причиной этого послужило то обстоятельство, что в настоящее время, согласно принятых норм в законодательстве, в отношении

предпринимателей больше применяются меры наказания и взыскания, чем защитные меры» [5].

Такая сложившаяся ситуация в действующем законодательстве не идет на пользу в развитии не только индивидуального предпринимательства, но и в развитии крупного бизнеса, это снижает их предпринимательскую активность. Очень часто в отношении индивидуальных предпринимателей со стороны исполнительной власти и должностных лиц недостаточно соблюдаются принципы законности защиты прав и интересов. Если проанализировать правоприменительную практику, то будет видно, что по разным объективным и субъективным причинам эти органы часто нарушают закон в отношении предпринимателей. Как правило, это отражается также и в судебной практике.

«Несмотря на то, что важнейшей задачей, которая стоит сегодня перед обществом и государством, является поддержка и защита предпринимателей, представителей частного бизнеса – существует большое количество административных барьеров, которые нарушают права предпринимателей, начиная с оформления организации, так и при различных проверках» [33]. Также зачастую ущемляются права предпринимателей при выделении производственных или торговых площадей необходимых для осуществления ими своей деятельности.

Единый закон «О деятельности индивидуальных предпринимателей» в настоящее время пока еще не принят и по этой причине деятельность предпринимательства основывается на законодательстве, в котором еще не контролировалась предпринимательство.

Очень часто, попытки перенести в Россию принципы правовых взаимоотношений, используемые в зарубежных странах, без адаптации с учетом российской специфики (в том числе национальные, экономические и политические интересы) приводят к негативным последствиям и только ухудшают правовые взаимоотношения между предпринимателями и государством.

И это происходит несмотря на то, что у России есть свой замечательный опыт в законодательстве периода XVIII — начала XX веков в отношении частного капитала, когда был богатейший опыт в развитии промышленности и торговли, и когда законодательство было направлено на стимулирование частного капитала. В этот период также были сильны традиции в купечестве и промышленности. Изучение своей истории, проведение анализа и проецирование ее лучших моментов на текущую ситуацию могли бы принести значительную помощь и пользу при разработке нового законодательства.

Исходя из всего вышесказанного видно, что на текущий момент в России стоит задача по улучшению, введению новизны в механизм защиты предпринимательства.

Для начала это касается создания системы поддержки предпринимателей на государственном уровне. Такая система поддержки и правовой защиты может быть создана только после проведения работ по комплексной разработке теоретических, правовых и организационных вопросов. При этом, разработка и создание нормативной базы, целевых программ, должна осуществляться с учетом российской действительности, используя богатый опыт исторического прошлого. Это не означает, что при создании нормативной базы нельзя использовать зарубежный опыт в данном направлении, из него должно быть взято только самое лучшее и адаптировано с учетом российской специфики.

Так же хочу напомнить о важной части необходимых изменений в защите предпринимательства – это внедрение Уполномоченного по защите предпринимательства. Данная должность ведет к улучшению механизма защиты, так как он способствует решению споров во внесудебном процессе и является проводником при решении конфликтов между местными органами власти и предпринимательством. Такое решение должно привести к улучшению ситуации с защитой в нашей стране.

## Заключение

««Предпринимательство» или «предпринимательская деятельность» - это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг» [16].

Из термина «предпринимательская деятельность» вытекают 5 признаков:

«-предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью;

-предпринимательская деятельность сопряжена с риском;

-предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли;

-прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг;

-предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» [16].

Защита прав участников малого бизнеса – это очень сложный, важный и трудоемкий юридический процесс. Под данным понятием используют совокупность нормативных механизмов.

Механизм защиты права участников предпринимательства – это осуществление способов защиты. Различают два вида механизма защиты предпринимательства:

«Первый вариант – это внесудебная форма, к этой форме относятся споры, решение которых происходит без вмешательства суда. К данной форме относятся:

- Досудебный порядок защиты. Это порядок, когда предприниматели пытаются решить свои возникшие разногласия без обращения в суд, то есть мирным путем;

- Нотариальная защита. При такой защите закрепляются сделки с помощью удостоверении копии документов. Данную защиту осуществляет нотариус;

- Третейский суд. В этом суде разбираются разногласия между гражданскими правоотношениями. Обращения предпринимателя в данный суд происходят при наличии в договоре специальной третейской оговорки» [24].

Второй вариант – это судебная форма, к этой форме предприниматель может обратиться, если нарушаются его права. Данная форма может проходить в трех инстанциях:

- Конституционный Суд РФ. В данный суд предприниматель имеет право обратиться в случаи оспаривания не конституционности актов органов государственной власти, актов органов местного самоуправления, с жалобой на нарушение его конституционных прав;

- Арбитражные суды. В нем можно решить такие разногласия, как, например, между гражданами-предпринимателями, и предпринимателем и юридическими лицами;

- Суды общей юрисдикции. В представленный суд предприниматель имеет полное право обращаться в случаях нотариальных действий и их отказе, восстановления прав по потерянным ценным бумагам и объединения некоторого количества исков в один, а несколько исков из них относятся к суду общей юрисдикции [18].

Защита прав участников предпринимательской деятельности является одним из очень важных аспектов, закрепленных в законодательстве нашей страны и основывается на нормативно-правовые акты:

- Конституция РФ;
- федеральные кодексы РФ;
- федеральные законы;
- подзаконные акты;
- нормативно-правовые акты субъектов РФ;



- муниципальные правовые акты.

Экономические отношения на рынке в Российской Федерации регулируются с помощью государственного регулирования прав и обязанностей индивидуального предпринимателя. Создание условий для защиты прав предпринимателей, недопустимости ограничений конкуренции, устойчивого обеспечения финансовых отношений является основной функцией государства.

На государственном уровне в России принимаются законодательные акты, которые контролируют права и действия предпринимателей.

В соответствии со статьей 23 Гражданского кодекса Российской Федерации право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя имеет каждый гражданин.

В России в настоящий момент нет полноценной правовой системы в отношении предпринимательства. Возникает «двухсмысленное» трактование законодательством норм в отношении предпринимателей. Отсутствие государственной поддержки предпринимательства не всегда позволяет выдержать конкуренцию с крупным бизнесом. Это приводит к замедлению развития предпринимательской деятельности.

Основной проблемой правового регулирования деятельности предпринимательства в России является отсутствие Единого федерального закона, который регулировал бы их деятельность. Понятие «индивидуальный предприниматель» отсутствует в Гражданском кодексе Российской Федерации. Он также не содержит в себе перечня обязанностей и прав индивидуального предпринимателя. Эти обязанности и права, а также вся деятельность предпринимателя в России указаны в различных нормативных актах. Отсутствие закона, который регулировал бы деятельность индивидуального предпринимателя в целом, начиная с момента его регистрации и заканчивая прекращением его деятельности – это является важной проблемой.

Так же могу сделать вывод, что основными особенностями защиты прав предпринимателей в России являются:

-защита прав предпринимателей осуществляется как в досудебном так и в судебном порядке;

-предприниматели, руководствуясь положениями ФЗ №294, могут эффективно отстаивать свои права перед органами контроля и надзора;

-помощь бизнесу призваны оказать уполномоченные по правам предпринимателей в центральном аппарате этой структуры и в регионах.

Подводя итоги этой работы, отмечу, что на текущий момент в России стоит задача по совершенствованию механизма защиты прав предпринимателей. В первую очередь это касается создания системы поддержки предпринимателей на государственном уровне. Такая система поддержки и правовой защиты может быть создана только после проведения работ по комплексной разработке теоретических, правовых и организационных вопросов. При этом, разработка и создание нормативной базы, целевых программ и разработка новой отечественной концепции предпринимательства в целом, должна осуществляться с учетом российской действительности, используя богатый опыт исторического прошлого. Это не означает, что при создании нормативной базы нельзя использовать зарубежный опыт в данном направлении, из него должно быть взято только самое лучшее и адаптировано с учетом российской специфики.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Андреев В. К., Андреева Л. В., Арсланов К. М. Проблемы реализации принципов права в предпринимательской деятельности: Монография - М.: Юстицинформ, 2016. 340 с.
2. Анохин В. С. Предпринимательское право. Курс лекций. В 2 частях / В.С. Анохин. - М.: Wolters Kluwer, 2019. 820 с.
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 22.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
4. Афанасьева Е. Г., Белицкая А. В., Вайпан В. А. Предпринимательское право России: итоги, тенденции и пути развития: монография - М.: Юстицинформ, 2019. 664 с.
5. Афанасьева Е. Г., Белицкая А. В., Вайпан В. А. Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник. - М.: НОРМА, 2017. 992 с.
6. Балашов А. И., Беляков В. Г. Предпринимательское право: учебник/ А.И. Балашов, В.Г. Беляков. - М: Юрайт, 2017. 334 с.
7. Баринов А. М. Коммерческое (предпринимательское) право: учебник. В 2-х томах. Том 2 /под ред. В.Ф.Попондопуло. -М: Проспект, 2020. 640 с.
8. Батрова Т. А. Предпринимательское право: учебное пособие. - М: Инфра-М, 2015. 224 с.
9. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России / В.С. Белых. - М: Проспект, 2017. 432 с.
10. Богданов Е. В., Богданова Е. Е. Развитие гражданского права России. Тенденции, перспективы, проблемы: Монография / Е.В. Богданов, Е.Е. Богданова.- М.:ЮНИТИ-ДАНА, 2016. 480 с.

11. Бойко Е. В. Нормативная правовая основа регулирования деятельности малого и среднего предпринимательства / Е.В. Бойко // Образование и наука в России и за рубежом. – 2019. - №3. С. 105-110.
12. Васильев А. М. Правовое регулирование индивидуального предпринимательства / А.М. Васильев // Общество и право № 2.2011. С.61-65.
13. Воронюк Е. П. О роли частного нотариата во внесудебной защите конституционных прав граждан / Е.П. Воронюк // Вестник ПензГУ. - 2016. - № 1 (13). С.10-13.
14. Гаджиев Г. А. Конституционные основы современного права собственности / Г.А. Гаджиев // Журнал российского права № 12. 2017. С. 30-41.
15. Гомола А. И. Нотариат / А.И. Гомола. - М.: Academia, 2018. 192 с.
16. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 года № 51-ФЗ. Ч. 1 (ред 01.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
17. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26.01.1996. № 14-ФЗ. Ч. 2 (ред 01.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
18. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26.11.2001. № 146-ФЗ. Ч. 3 (ред 01.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
19. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. 01.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
20. Гульбин Ю. Т. Гражданско-правовая охрана средств индивидуализации товаров в рыночных условиях / Ю.Т. Гульбин. – М.: Юрлитинформ, 2013. 240 с.
21. Демичев А. А., Предпринимательское право: учебник / А.А. Демичев. - М: Форум, Инфра-М, 2015. 352 с.

22. Добрачев Д. В. Актуальные проблемы судебной практики в сфере корпоративного и предпринимательского права / Д.В. Добрачев. - М.: Инфотропик Медиа, 2018. 92 с.
23. Доклад Президенту РФ Уполномоченным при Президенте РФ по защите прав предпринимателей за 2020 год.
24. Долинская В. В. Экономическая деятельность и ее виды / В.В. Долинская // Законы России: опыт, анализ, практика № 3. - 2018. С. 3-14.
25. Ершова И. В., Аганина Р. Н. Предпринимательское право. Правовое сопровождение бизнеса: учебник - М.: Проспект, 2020. 848 с.
26. Ершова И. В. Российское предпринимательское право / под ред. Г.Д. Отнюкова. - М.: Велби, Проспект. 2016. 803 с.
27. Ершова И. В., Трофимова Е. В. Самозанятость: реперные точки формирования правового режима / И.В. Ершова, Е.В. Трофимова // Предпринимательское право №3. - 2017. С. 16- 21.
28. Зутиков А. И. Конституционно-правовые основы защиты прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации / А.И. Зутиков : Дисс. канд. юрид. наук. - М., 2017. 24 с.
29. Игнатович Н. М. Внесудебные способы защиты субъективных гражданских прав // JSRP. - 2014. - № 6 (10). С.11-16.
30. Иоффе О. С. Обязательственное право/ О.С. Иоффе. - М.: Юрид. лит., 2015. 880 с.
31. Казакова А. А. Правовое положение индивидуальных предпринимателей в Российской Федерации / А.А. Казакова // Молодой ученый. - 2018. - № 33. С. 101-103.
32. Каминка А. И. Основы предпринимательского права / А.И. Каминка. - М.: Зерцало-М, 2015. 320 с.
33. Карелина С. А., Лахно П. Г., Шиткина И. С. Предпринимательское право: современный взгляд: монография- М.: Юстицинформ, 2019. 600 с.

34. Карсетская Е. В. Индивидуальный предприниматель / Е.В. Карсетская. – М.: АйСи групп, 2019. 224 с.
35. Кокин В. Н. Нотариат в Российской Федерации. Учебник / В.Н. Кокин. - М.: Инфра-М, Норма, 2019. 278 с.
36. Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
37. Косякова Н. И. Предпринимательское право. Учебник - М: Юрайт, 2019. 448 с.
38. Куманеева М. А. Несовершенство государственного механизма правовой защиты прав индивидуальных предпринимателей // Гуманитарные научные исследования № 11. 2017.
39. Меденцов А. С. Шпаргалка по предпринимательскому праву / А.С. Меденцев. – М.: Юрайт, 2017. 240 с.
40. Миронов А. Н. Нотариат / А.Н. Миронов. - М.: Форум, 2019. 965 с.
41. Морозов Г. Б. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Учебное пособие для академического бакалавриата. М: Юрайт, 2017. 420 с.
42. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля [электронный ресурс]: Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ (ред. 11.06.2021)// Консультант плюс: справочно-правовая система.
43. О Конституционном Суде Российской Федерации [электронный ресурс]: Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 01.07.2021)// Консультант плюс: справочно-правовая система.
44. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд [электронный ресурс]:

Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (в ред. от 02.07.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

45. О налогообложении доходов физических лиц. Письмо Федеральной налоговой службы от 8 февраля 2013 г. № ЕД-3-3/412@. [электронный ресурс]: Гарант: Информационно-правовой портал.

46. О порядке сдачи в аренду нежилого помещения [электронный ресурс]: Письмо Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина/ N 03-01-11/4-82 от 07.11.2006.// Гарант: Информационно-правовой портал.

47. О судебной системе Российской Федерации [электронный ресурс]: Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 08.12.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

48. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Капляняна Виктора Степановича на нарушение его конституционных прав абзацем третьим пункта 4.2 статьи 132 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" [электронный ресурс]: Определение Конституционного Суда РФ от 14.05.2018 N 1117-О// Законы, Кодексы и Нормативно-правовые акты Российской Федерации.

49. Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации [электронный ресурс]: Федеральный закон от 07.05.2013 N 78-ФЗ (ред. от 30.04.2021)// Консультант плюс: справочно-правовая система.

50. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 06.03.2018 N 308-КГ17-14457 по делу N А53-18839/2016 [электронный ресурс]: Гарант: Информационно-правовой портал.

51. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 02.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.08.2021)// Консультант плюс: справочно-правовая система.

52. Пенькова В. В. Особенности гражданско-правовой ответственности индивидуального предпринимателя // Полиматис.– 2017. С. 41 -45.
53. Пугинский Б. И. Коммерческое право / М.: Юрайт, 2017. - 472 с.
54. Романовский Г. Б. Нотариат в Российской Федерации / Г.Б. Романовский. - М.: Юридический центр, 2017. 747 с.
55. Ручкина Г. Ф., Васильева О. Н., Дахненко С. С. Предпринимательское право. Краткий курс. Учебное пособие / под ред. Ручкиной Г. Ф. - М: КноРус, 2019. 144 с.
56. Ручкина Г. Ф. Предпринимательское право. Правовое регулирование отдельных видов предпринимательской деятельности: учебник - М.: Юрайт, 2016. 392 с.
57. Ручкина Г. Ф. Предпринимательское право. Правовое регулирование отраслей реального сектора. Учебное пособие - М: Юрайт, 2016. 194 с.
58. Ручкина Г. Ф. Предпринимательское право. Правовое регулирование отраслей финансового сектора. Учебное пособие. - М: Юрайт, 2019. 260 с.
59. Телицин С. Ю. Гражданско-правовой статус предпринимателя / С.Ю. Теплицын. – М.: Юрлитинформ, 2013. 480 с.
60. Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 01.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 22.08.2021)// Консультант плюс: справочно-правовая система.
61. Ушаков А. А. Комментарий к основам законодательства Российской Федерации о нотариате - Москва: Высшая школа, 2017. - 480 с.
62. Фадеева В. А. Конституционная природа института уполномоченного по защите прав предпринимателей в Российской Федерации / В.А. Фадеева // Ленинградский юридический журнал. - 2014. - № 3 (37). С.104-109



63. Худойкина Т. В., Салихова Л. Н. Третейское разбирательство в России: насущные проблемы и перспективы совершенствования / Т.В. Худойкина, Л.Н. Салихова // Юридические записки. - 2014. С. 7-11.
64. Чекмарева А. В. Некоторые особенности подготовки производства по пересмотру не вступивших в законную силу судебных постановлений / А.В. Чекмарева // Юстиция. – 2019.
65. Шаблова Е. А. Актуальные проблемы гражданского и предпринимательского права. Учебное пособие / Е.А. Шаблова. - М: Юрайт, 2017. 94 с.
66. Щербаков Я. Е. Претензионный порядок урегулирования споров в гражданских правоотношениях. Проблемы и направления развития // Вестник ЧелГУ. 2012. 281 с.
67. Ярков В. В. Арбитражный процесс: Учебник / ред. проф. В.В. Ярков. - М.: Волтерс Клувер, 2017. 480 с.
68. Acs Z., Desai S., Hessels J. Entrepreneurship, economic development and institutions// Small Business Economics. 2016. С. 219-234.
69. Constitutional Environment and Entrepreneurship: An Empirical Study by Wei, Zhang. A dissertation submitted in partial satisfaction of the requirements for the degree of Doctor of Philosophy in Jurisprudence and Social Policy in the Graduate Division of the University of California, Berkeley Committee in charge: Professor Robert D. Cooter, Chair Professor Daniel L. Rubinfeld Professor Andrew T. Guzman Professor Peter Lorentzen Spring 2016. Wei Zhang All Rights Reserved, 2016.
70. Impact of Business Regulatory Reforms on Economic Growth. Haidar. J.I. 2019. Jurnal of the Japanese and International Economies, vol. 26(3) pages 285-307.
71. Principles of Entrepreneurship by Jeanne Holden. Washington: U.S. Department of State, Bureau of International Information Programs, 2017.
72. Racheva S. III Siberian Legal Forum: Legal Aspects of the BRICS Cooperation in a Globalized World. BRICS Law Journal. 2019;6(1):159-169.